

Заявитель:

<...>

**в качестве лица, в действиях, которых
содержатся признаки нарушения
законодательства о рекламе:**

<...>

в качестве заинтересованного лица:

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 014/05/18-182/2022

по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе

14.02.2022 г

г. Якутск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев обращение <...>, абонента номера «+7(914)***-**-**», о получении нежелательного СМС-сообщения рекламного характера от МКК <...> (АО) с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

установил:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение <...>(вх.№10623п от 13.12.2021 г), указывающее на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя «+7(914)***-**-**» поступило СМС-сообщение рекламного характера от МКК <...> (АО) следующего содержания: 12.12.2021 в 15:15 «Poluchite do 50000 rub. Na12 mes. po stavke ot 0.2% v den! AKCIA – zaym 0%! Skolko I otdal! Tel: 88007001049 ООО MFK CFP zaim.vivadengi.ru».

Антимонопольным органом установлено, что 12.12.2021 в 15:15 от МКК <...> (АО) на абонентский номер заявителя поступило СМС-сообщение рекламного характера с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона №38 – ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если

рекламораспространитель не докажет, что такое соглашение было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством СМС-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством СМС-сообщения на абонентский номер «+7(914)***-**-**», является рекламой.

Согласно материалам рассматриваемого заявления, распространение рекламы МКК <...> (АО) осуществлено без предварительного согласия Заявителя на получение рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно сведениям, поступивших с ПАО «Мобильные ТелеСистемы» исх.№ДВ 06/00001 от 10.01.2022, установлено, что абонентский номер «+7(914)***-**-**», выделен <...> на основании договора об оказании услуг связи.

Направление рекламного СМС-сообщения осуществлено оператором ПАО «Мобильные ТелеСистемы» на основании заключенного с ООО <...> договора № 438642/МТС от 01.11.2019г., а также соглашения о передаче прав и обязанностей по указанному договору от 01.11.2019г. Абонентский номер МКК <...> (АО), с которого поступило СМС-сообщение рекламного характера к заявителю, выделен ООО <...>. При этом обязанность по получению согласия на получение СМС-сообщений рекламного характера от абонента, возложена на заказчика ООО <...>.

Так, в соответствии с пунктом 3.3. Заказчик рассылки принимает на себя следующие обязательства, подпункт 3.3.18 договора № 438642/МТС от 01.11.2019 до начала оказания своих Услуг обеспечить наличие согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (п.22.1 ст.2 ФЗ «О связи»), при необходимости получить иные согласия от Пользователей, которые требуются оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством РФ.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

В данном случае имеются основания считать, что ООО <...> в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», являются рекламодателем вышеназванной рекламы, как лица, инициировавшее направление СМС-сообщения рекламного характера на абонентский номер Заявителя без его согласия.

Принимая во внимание наличие фактов указывающих на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922,

определил:

1. Возбудить производство по делу № 014/05/18-182/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. в качестве заявителя: <...>

2.2. в качестве лица, в действиях, которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: <...> (ИНН <...> ОГРН <...>) <...>.

2.3. в качестве заинтересованного лица: МКК <...> (АО) (ИНН <...> ОГРН <...>) <...>.

2.4. привлечь к участию в деле, в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах: ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (ИНН <...> ОГРН <...>) <...>.

3. Назначить рассмотрение дела № 014/05/18-182/2022 по существу **на 28 февраля 2022 года, в 15 часов 00 минут** по якутскому времени удаленно, посредством сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf», от ПАО «Ростелеком» вход в конференцию <https://fas1.tconf.rt.ru/c/3174889665>.

Явка <...>., представителей ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ООО <...> и МКК <...> (АО) (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Сторонам для рассмотрения дела № 014/05/18-182/2022 по существу, необходимо до начала рассмотрения дела направить на электронную почту to14-fas.gov.ru, to14-gulyaeva@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела (доверенность на представителя с приложением копии документа, удостоверяющего его личность, либо копию решения об избрании законного представителя юридического лица с приложением копии документа, удостоверяющего его личность). Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления Стороной документов, не подписанных ЭЦП, при рассмотрении жалобы представитель такой Стороны обязан продемонстрировать членам Комиссии Якутского УФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

При невозможности участия в режиме видеоконференцсвязи не позднее даты и времени начала рассмотрения дела по существу в электронной форме уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (факс +7 (4112) 428046, т. 500-567 (113), to14@fas.gov.ru, to14-gulyaeva@fas.gov.ru).

При отсутствии возможности использования сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf» участвующая в деле сторона вправе направить на адрес электронной почты to14@fas.gov.ru ходатайство о рассмотрении дела удаленно с применением любого другого программного обеспечения (Skype, FaceTime, WhatsApp и др.) с указанием номера телефона.

4. ООО «Мобильные ТелеСистемы» в срок **до 24 февраля 2022 г.** представить следующие сведения (документы):

4.1. договор об оказании услуг с Заявителем, абонентом номера «+7(914)***-**-**»;

4.2. имеется ли согласие от Заявителя на получение рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная реклама распространялась без учета требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3. партнерский договор об оказании услуг с ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ООО <...>;

4.4. кем определено содержание рассматриваемой рекламы, акты выполненных работ, платежные документы

4.5. письменные пояснения по обстоятельствам производства и распространения рассматриваемой рекламы, с кого момента распространяется, доказательства направления рассматриваемых СМС-сообщений рекламного характера по базе абонентов заказчика (ООО <...>);

5. ООО <...> в срок **до 24 февраля 2022 г.** представить следующие сведения (документы):

5.1. имеется ли согласие от Заявителя на получение рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная реклама распространялась без учета требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

5.2. партнерский договор об оказании услуг с ПАО «Мобильные ТелеСистемы», МКК <...> (АО); договор с рекламодателем;

5.3. кем определено содержание рассматриваемой рекламы, акты выполненных работ, платежные документы; какие требования предъявлялись к содержанию

рекламы рекламодателем;

5.4. письменные пояснения по обстоятельствам производства и распространения рассматриваемой рекламы, с какого момента распространяется; от кого и при каких обстоятельствах были получены сведения об абонентском номере заявителя «+7(914)***-**-**».

6. МКК <...> (АО) в срок **до 24 февраля 2022 г.** предоставить следующие сведения (документы):

6.1. партнерский договор об оказании услуг с ООО <...>;

6.2. имеется ли согласие от Заявителя на получение рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная реклама распространялась без учета требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

6.3. кем определено содержание рассматриваемой рекламы, акты выполненных работ, платежные документы.

6.4. письменные пояснения по обстоятельствам производства и распространения рассматриваемой рекламы, с какого момента распространяется.

Представляемые копии документов должны быть заверены печатью организации и подписью руководителя или иного лица с доверенностью, представлены с сопроводительным письмом и письменными пояснениями.

Приложение:

1. инструкция для участия в web-видеоконференции на 10 л. в 1 экз.

Напоминаем, что в соответствии с частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

<...>