

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/18-1059/2023

Резолютивная часть оглашена 14 июня 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 20 июня 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 074/05/18-1059/2023, возбужденное по факту распространения 05.03.2023 в 13:00 SMS-сообщения рекламного характера на номер следующего содержания: ««Поможем получить кредит при отказе в банках! Подробности на сайте <https://bee.ink/55nKb> и по тел. +7-351-216-04-45 ИП Полухин Андрей Сергеевич ОГРНИП: 18+» от отправителя под буквенным обозначением «Odobrenie» без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 3010/23 от 09.03.2023) по факту распространения 05.03.2023 в 13:00 SMS-сообщения рекламного характера на номер следующего содержания: ««Поможем получить кредит при отказе в банках! Подробности на сайте <https://bee.ink/55nKb> и по тел. +7-351-216-04-45 ИП Полухин Андрей Сергеевич ОГРНИП: (18+)» от 2023-9082 2 отправителя под буквенным обозначением «Odobrenie» без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательства заявителем предоставлен скриншот смс-сообщения.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен переход по ссылке, указанной в смс-сообщении, по результатам которого составлен акт осмотра сайта № 22- 2023 от 14.03.2023. В ходе осмотра установлено, что при переходе по ссылке открывается форма для оставления заявки на получение обратного звонка. Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.rossvyaz.ru, телефонный номер входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «ВымпелКом» Челябинским УФАС России направлен запрос ПАО «ВымпелКом» для предоставления сведений о лице, осуществившем рассылку рекламных сообщений. В ответ на запрос ПАО «ВымпелКом» представило сведения о том, что заказчиком рекламной рассылки является ИП на основании договора возмездного оказания услуг №851857248 от 10.01.2023.

Согласно п. 1.1 Дополнительного соглашения № 1 к договору № 851857248 билайн обязуется оказывать, а Клиент обязуется оплачивать услугу «Таргетированные SMS рассылки» (далее - «Услуга»), в рамках которой осуществляется рассылка SMS и PUSH сообщений на абонентские телефонные номера потенциальных н/или действующих клиентов к/или партнеров Клиента, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи билайн.

Челябинским УФАС России направлен запрос ИП П. о предоставлении письменных

пояснений по факту рассылки смс-сообщений рекламного характера на номер. Ответ на запрос в антимонопольный орган не поступил. ПАО «ВымпелКом» также указывает, что согласие абонента было получено при заключении договора об оказании услуг телефонной связи, который носит публичный характер.

Договор об оказании услуг связи билайн, заключаемый между ПАО «ВымпелКом» и абонентом, состоит из: - бланка, содержащего учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере, заказанных абонентом услугах, выбранном абонентом тарифном плане и тому подобных сведений, идентифицирующих абонента и индивидуализирующих условиях, на которых будут оказываться услуги связи; - текста публичных условий оказания услуг связи билайн, которые являются одинаковыми для всех потребителей. Однако договор с абонентом с номером, который заключен 01.06.2006 года, не был представлен. ПАО «ВымпелКом» направило стандартные для всех абонентов Условия публичного Договора об оказании услуг связи билайн, применяемые во взаимоотношениях между Оператором связи билайн и абонентами - физическими лицами.

Из представленных сведений следует, что абонент может отказаться от получения рекламной информации, как при заключении договора, так и при его дальнейшем исполнении. Однако, копия договора, заключенного с абонентом, ПАО «ВымпелКом» не представлена. Соответственно, Челябинское УФАС России не располагает сведениями о том, что в момент заключения договора, абонентом не было выражено несогласие на получение рекламной информации. Учитывая изложенное, Челябинское УФАС России не усматривает достаточных оснований считать, что согласие абонента у оператора связи имелось, поскольку соответствующее документальное и объективное подтверждение в материалах дела отсутствует (копия договора с абонентом).

Иных сведений ПАО «ВымпелКом» не представлено. Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»). Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое

согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

По смыслу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. В этой связи, рассматриваемые сообщения с предложениями финансовых услуг определяются как реклама, поскольку обладают всеми квалифицирующими признаками рекламы применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе. Из имеющихся материалов и пояснений не усматривается подтверждение наличия согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений на номер от отправителя под буквенным обозначением «Odobrenie».

На заседании Комиссии 14.06.2023 присутствовал посредством видеоконференцсвязи представитель ПАО «ВымпелКом» по доверенности

Представитель ПАО «ВымпелКом» сообщил, что заявителем было дано согласие на получение рекламной рассылки при заключении договора об оказании услуг связи, однако представить сам договор с личной подписью заявителя не представляется возможным.

Таким образом, ПАО «ВымпелКом» осуществило рассылку рекламных смс-сообщений в нарушение требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на распространителя рекламы. В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Рекламораспространителем следует признать ПАО «ВымпелКом» как лицо, осуществившее распространение рекламы.

Согласно представленным представителем пояснениям, рассылка смс-сообщений рекламного характера на номер прекращена. Принимая во внимание факт добровольного прекращения распространения ненадлежащей рекламы со стороны ПАО «ВымпелКом», Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания о прекращении нарушения требований законодательства о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ПАО «ВымпелКом» путем рассылки 05.03.2023 в 13:00 SMS-сообщения рекламного характера на номер , поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ПАО «ВымпелКом».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации