

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 23-08/2017

04 мая 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия), <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «ОТКРИТИЕ» без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица по факту поступления 23.03.2017 в 19:46 на телефонный номер <...>-9<...>18 СМС-сообщения с рекламой: «<...>, получите 1000 рублей с картой Mastercard банка «Открытие», просто совершив по ней первую покупку до 31.05.2017. Выберите карту, которая подходит именно вам, и получайте: полеты за мили, скидки на оплату поездок и на топливо и многое другое. Оформите карту на сайте банка open.ru/39470 или 88005007042. Подробнее open.ru/39470» СМС-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «ОТКРИТИЕ» без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер Заявителя +7-9<...>-18 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл» Челябинской области.

ООО «Т2 Мобайл» в ответ на запрос Челябинского УФАС России пояснило, что 23 марта 2017 года в 19 часов 46 минут на абонентский номер +7-9<...>-18 рассылку СМС-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «ОТКРИТИЕ» через СМС-центр +7-904-349-00-04, входящий в ресурс нумерации ООО «Т2 Мобайл», принадлежащий технологическому СМС-центру Tele2, осуществляло ООО «ОСК» по Договору № 216/SMS-BULK от 01.06.2015.

ООО «ОСК» документов и сведений по запросу Челябинского УФАС России не представлено, у Челябинского УФАС России сведения о получении ООО «ОСК» запроса также отсутствуют.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер +7-800-500-70-42, указанный в СМС-сообщении, входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Эквант» (Российская

Федерация).

По запросу Челябинского УФАС России ООО «Эквант» представило сведения, согласно которым номер +7-800-500-70-42 принадлежит ПАО Банк «ФК Открытие».

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет», регистратором доменного имени open.ru является АО «Региональный сетевой информационный центр» (далее – АО «РСИЦ»).

АО «РСИЦ» представлены письменные пояснения, из которых следует, что администратором доменного имени является ПАО «ФК Открытие».

Рассмотрение заявления приводит к следующим выводам.

Заявителю на его телефонный номер 23 марта 2017 в 19:46 на телефонный номер <...> -9<...>-18 поступило СМС-сообщение с рекламой: «<...>, получите 1000 рублей с картой Mastercard банка «Открытие», просто совершив по ней первую покупку до 31.05.2017. Выберите карту, которая подходит именно вам, и получайте: полеты за мили, скидки на оплату поездок и на топливо и многое другое. Оформите карту на сайте банка open.ru/39470 или 88005007042. Подробнее open.ru/39470» от отправителя под буквенным обозначением «OTKRITIE» без его предварительного согласия.

Совместно с заявлением Заявителем представлена копия Требования от 15 февраля 2017 о прекращении рассылки СМС-сообщений рекламного характера, направленное им в адрес ПАО Банк «ФК Открытие», и ответ ПАО Банк «ФК Открытие», согласно которому заявление об отказе от получения коммерческих и рекламных предложений от Банка принято к исполнению (исх. № 01.5.1-4/7900 от 06.03.2017).

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно [статье 2](#) Федерального закона от 07.07.2003 № 126 «О связи» (далее – Закон о связи), это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также – рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено, что отражено в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Сообщение со сведениями: «<...>, получите 1000 рублей с картой Mastercard банка «Открытие», просто совершив по ней первую покупку до 31.05.2017. Выберите карту, которая подходит именно вам, и получайте: полеты за мили, скидки на оплату поездок и на топливо и многое другое. Оформите карту на сайте банка open.ru/39470 или 88005007042. Подробнее open.ru/39470», является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам банка.

В материалах отсутствуют документы, свидетельствующие о получении предварительного согласия абонента +7-9<...>-18 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи. Кроме того, имеются документы, свидетельствующие о принятии Заявителем мер по прекращению распространения рекламных сообщений путем направления в адрес банка требования.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на рассылку СМС-сообщения с рекламой «<...>, получите 1000 рублей с картой Mastercard банка «Открытие», просто совершив по ней первую покупку до 31.05.2017. Выберите карту, которая подходит именно вам, и получайте: полеты за мили, скидки на оплату поездок и на топливо и многое другое. Оформите карту на сайте банка open.ru/39470 или 88005007042. Подробнее open.ru/39470», а на момент возбуждения дела в Челябинском УФАС России сведения о получении отправителем согласия абонента +7-9<...>-18 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной СМС-рекламы противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Ввиду того, что СМС-сообщение с рекламой от абонента под буквенным обозначением «ОТКРИТИЕ» через СМС-центр +7-904-349-00-04 отправлено ООО «ОСК», следовательно, ООО «ОСК» могло самостоятельно сформировать и отправить текст СМС-сообщения с рекламой.

С учетом изложенного, рекламодателем СМС-сообщения с рекламой: «<...>, получите 1000 рублей с картой Mastercard банка «Открытие», просто совершив по ней первую покупку до 31.05.2017. Выберите

карту, которая подходит именно вам, и получайте: полеты за мили, скидки на оплату поездок и на топливо и многое другое. Оформите карту на сайте банка open.ru/39470 или 88005007042. Подробнее open.ru/39470» является ООО «ОСК».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 23-08/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 23-08/2017 к рассмотрению на **28 июня 2017 года в 14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО «ОСК»;

3.3) заинтересованные лица – ПАО Банк «ФК Открытие».

4. ООО «ОСК» представить в Челябинское УФАС России в срок **до 26 мая 2017 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) согласие абонента +7-9<...>-18 на распространение ему рекламы со сведениями: «<...>, получите 1000 рублей с картой Mastercard банка «Открытие», просто совершив по ней первую покупку до 31.05.2017. Выберите карту, которая подходит именно вам, и получайте: полеты за мили, скидки на оплату поездок и на топливо и многое другое. Оформите карту на сайте банка open.ru/39470 или 88005007042. Подробнее open.ru/39470» является ООО «ОСК» по сетям электросвязи;

4.2) письменные пояснения об основаниях направления рекламного сообщения абоненту +7-9<...>-18 при условии, что данный абонент ссылается в заявлении на то, что не давал предварительного согласия на получение рекламной рассылки;

4.3) письменные пояснения о мерах, принимаемых по получению согласия абонента непосредственно перед направлением ему сообщения рекламного характера, что предусмотрено частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи»;

4.4) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела.

5. ПАО Банк «Открытие» представить в Челябинское УФАС России в срок **до 26 мая 2017 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

5.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит

номер <...> -9<...>-18 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;

5.2) письменные пояснения по факту направления рекламных сообщений абоненту +7-9<...>-18 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

5.3) меры, принятые по прекращению рекламной рассылки на номер <...> -9<...>-18 при условии, что абонентом направлено требование о прекращении рекламной рассылки;

5.4) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей, их полномочия должны быть оформлены **доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.**

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный 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 в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.