

ООО «ОСК»
(ОГРН 1057746705631,
ИНН 7705658056)

наб. Лужнецкая, д. 10А, стр. 3, эт. 3,
пом. 1, ком. 14,
г. Москва, 119270,
e-mail: customer@edna.ru

Заявителю – физическому лицу П.

Третьим лицам:
ПАО «ВымпелКом»

ул. Мерецкова-Волосова, д. 3а,
Великий Новгород, 173007
e-mail: MGSmirnov@nvg.beeline.ru

ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14
г. Москва, 127083
e-mail: vip@krs.beeline.ru
customercare@beeline.ru

ПАО «Промсвязьбанк»

ул. Смирновская, д. 10, строение 22,

г. Москва, 109052

e-mail: info@psbank.ru

Исх. №2369/03 от 30.04.2021

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 053/05/18-328/2021

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
О РЕКЛАМЕ

30 апреля 2021 года

Великий Новгород

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе «...» – заместитель руководителя Управления, рассмотрев материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении Обществом с ограниченной ответственностью «ОСК» SMS-сообщения рекламного характера на абонентский номер физического лица – П., содержащего рекламу Публичного акционерного общества «Промсвязьбанк»,

УСТАНОВИЛ:

18.03.2021 в Новгородское УФАС России с единого портала государственных услуг Российской Федерации (далее – ЕПГУ) поступило заявление физического лица П. (далее – Заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении на его абонентский номер +«...» (оператор связи – Публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации»; далее – ПАО «ВымпелКом») от абонента

«PSB» 17.03.2021 в 11 часов 04 минуты рекламного SMS-сообщения следующего содержания: «Юрий Сергеевич, получайте кэшбэк до 11% за покупки с кредитной картой «Двойной кэшбэк», выберите свой пакет привилегий: «Авто», «Досуг» или «Семья». А также вас ждут год бесплатного обслуживания и 300 приветственных руб. Вам одобрен лимит до 100 000 руб. Оформите карту онлайн с курьерской доставкой <https://psb.ai/aAZ4> без предварительного согласия абонента на получение рекламы распространяемой по сетям связи (Исх. № ЕПГУ 1112488693, вх. № 1532 от 18.03.2021 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Из Заявления следует, что Заявитель согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал.

Таким образом, Заявитель указывает на признаки наличия в факте распространения посредством телефонной связи вышеуказанной рекламы нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе).

В целях рассмотрения Заявления Новгородским УФАС России был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи – ПАО «ВымпелКом» о представлении копии договора, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и Заявителем на оказание услуг мобильной связи по абонентскому номеру +«...», детализации, предоставленных Заявителю по указанному абонентскому телефонному номеру, услуг за дату указанную в Заявлении (далее – Детализация), информации о наличии или отсутствии у оператора связи отказа данного абонента от получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, а также, информации об абоненте «PSB», являющемся отправителем указанного выше рекламного SMS-сообщения (исх. № 1806/03 от 08.04.2021, № 1922/03 от 14.04.2021 Новгородского УФАС России).

Согласно информации, представленной в Управление оператором связи ПАО «ВымпелКом» (вх. № 2839 от 14.04.2021 и № 3085 от 23.04.2021 Новгородского УФАС России), установлено следующее.

25.09.2015 между абонентом – Заявителем и оператором связи ПАО «ВымпелКом» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № «...», вследствие чего Заявителю был выделен абонентский номер +«...» (далее – Договор).

Договор, заключенный между ПАО «ВымпелКом» и абонентом (Заявителем), состоит из:

- бланка Договора, содержащего учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере и тому подобных сведений, идентифицирующих абонента и индивидуализирующие условия, на которых будут оказываться услуги связи;

- текста публичных условий Договора, которые, в соответствии со статьей 426 ГК РФ, являются одинаковыми для всех потребителей и размещены в свободном доступе на официальном сайте оператора связи – ПАО «ВымпелКом»: <http://moskva.beeline.ru/customers/help/mobile/dokumenty-i-spravochniki/dogovor-obokazanii-uslug/> (далее – Условия).

В соответствии с пунктом 8.13 Условий Абонент вправе при заключении Договора или в процессе его исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе и рассылках по сети подвижной связи, осуществляемой по инициативе Оператора. Согласие на получение рекламной информации может быть выражено Абонентом в процессе получения Услуг, в порядке, установленном Оператором. Под рекламной информацией в рамках настоящего пункта 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 (в том числе, когда объектом рекламирования является третье лицо), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. К рекламной информации не относится информация об Операторе и Услугах, доведение которой до Абонента Оператором обязательно в соответствии с Федеральным законом № 126-ФЗ от 7 июля 2003 г. «О связи» (далее – Закон о связи), Правилами и другими нормативными документами в их развитие. Давая согласие на получение рекламной информации, Абонент дает согласие на обработку персональных данных и данных об оказанных Услугах для целей продвижения товаров (работ, услуг), в том числе товаров (работ, услуг) третьих лиц. В случае несогласия Абонента с получением рекламной информации и рассылках условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения Сторон при условии, что Абонент:

- подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес Оператора в период действия Договора, в том числе при принятии изменения условий Договора;
- откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер.

Согласно информации оператора связи – ПАО «ВымпелКом» Заявителем выражен отказ от получения рекламы, распространяемой по сетям связи по инициативе оператора, и с 25.05.2018 установлен запрет распространения рекламной информации Заявителю, осуществляемого по инициативе ПАО «ВымпелКом».

Вместе с тем, ПАО «ВымпелКом» указывает, что не имеет возможности контролировать направление рекламной информации на абонентский номер Заявителя, распространяемой третьими лицами, что подтверждается судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 29.04.2014 по делу № А66-3211/2013).

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о связи абонент вправе обратиться к оператору подвижной радиотелефонной связи с требованием о прекращении передачи на его пользовательское оборудование (оконечное оборудование) коротких текстовых сообщений с указанием абонентского номера или уникального кода идентификации, которые содержатся в таких сообщениях и от получения которых абонент отказывается, за исключением сообщений, передача которых осуществляется оператором подвижной радиотелефонной связи в соответствии с законодательством Российской Федерации. Оператор подвижной радиотелефонной связи без взимания платы с абонента обязан прекратить рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи на пользовательское оборудование (оконечное оборудование) абонента с абонентского номера или уникального кода идентификации, указанных в обращении абонента.

Требования (обращения) о прекращении передачи на пользовательское оборудование (оконечное оборудование) Заявителя коротких текстовых сообщений от отправителя «PSB» в порядке части 6 статьи 45 Закона о связи оператору связи – ПАО «ВымпелКом» от него не поступало.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствует о том, что при исполнении Договора, Заявитель выразил свой отказ от получения рекламы при использовании услуг связи «Билайн», распространяемой по инициативе оператора связи – ПАО «ВымпелКом», вместе с тем, отказ от получения Заявителем коротких текстовых сообщений (в т.ч. рекламных SMS-сообщений) от абонента «PSB» им не выражен (оператору Заявителем не направлялся).

Следует отметить, что информацией, представленной в Управление оператором связи – ПАО «ВымпелКом», факт распространения на абонентский номер +«...» указанной в Заявлении рекламы подтвержден, представлена Детализация.

Кроме того, оператор связи – ПАО «ВымпелКом» сообщает, что отправителем указанного в Заявлении SMS-сообщение рекламного характера (абонентом с коротким номером «PSB»), является Общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (ОГРН 1057746705631, ИНН 7705658056; 119270, г. Москва, наб. Лужнецкая, д. 10а, стр. 3, эт. 3, пом. 1, ком. 14; e-mail: customer@edna.ru; далее – ООО «ОСК»).

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» №557897899 от 01.5.2015, а также Дополнительное соглашение № 5 от 30.11.2018 (прилагаются), согласно которым ООО «ОСК» получило доступ к программно-аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц. При пользовании услугами связи «Билайн» данный абонент самостоятельно без участия оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений

на абонентские телефонные номера пользователей.

ПАО «ВымпелКом» отмечает, что в соответствии с пунктом 4.2 Дополнительного соглашения № 5 указанного выше, абонент – ООО «ОСК» обязался осуществлять SMS-рассылки только при наличии согласия пользователей.

На основании изложенного, ПАО «ВымпелКом» полагает, что в факте распространения указанного в Заявлении рекламного SMS-сообщения отсутствуют нарушения законодательства о рекламе, допущенные самим оператором связи.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 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.

Указанное выше SMS-сообщение рекламного характера адресовано «...», направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги Публичного акционерного общества «Промсвязьбанк» (ИНН 7744000912; 109052, г. Москва, ул. Смирновская, д. 10, строение 22, далее – ПАО «Промсвязьбанк»)), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и, следовательно, является рекламой.

Лицом, осуществившим распространение по сетям связи указанной выше рекламы является ООО «ОСК».

При этом, как указано в Заявлении 20.08.2020 в 17 часов 41 минуту, 04.02.2021 в 14 часов 28 минут и 11.03.2021 в 10 часов 48 минут Заявитель обращался на горячую линию ПАО «Промсвязьбанк» (по номеру 88003330303) с просьбой прекратить ему рассылку SMS-сообщение и осуществление телефонных вызовов рекламного характера с рекламой услуг ПАО «Промсвязьбанк».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признаётся реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из представленных Заявителем и оператором связи – ПАО «ВымпелКом» сведений следует, что абонент ПАО «ВымпелКом», за которым закреплен абонентский номер +«...» (Заявитель), выразил свой отказ от получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи по инициативе ПАО «ВымпелКом» и по инициативе ПАО «Промсвязьбанк» (с рекламой услуг данной компании), в том числе посредством использования телефонной связи.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

Рекламодателем и рекламодателем вышеуказанной рекламы (SMS-сообщения рекламного характера) является ООО «ОСК».

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе несет рекламодатель (части 7 и 8 статьи 38 Закона о рекламе).

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, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 053/05/18-328/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (ОГРН 1057746705631, ИНН 7705658056; 119270, г. Москва, наб. Лужнецкая, д. 10а, стр. 3, эт. 3, пом. 1, ком. 14);
- заявитель – физическое лицо П.;
- заинтересованное лицо – Публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (ОГРН 1027700166636, ИНН: 7713076301; 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14);
- заинтересованное лицо – Публичное акционерное общество «Промсвязьбанк» (ИНН 7744000912; 109052, г. Москва, ул. Смирновская, д. 10, строение 22).

3. Назначить дело № 053/05/18-328/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе к рассмотрению на **25 мая 2021 года в 14 часов 30 минут** по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 3, каб. 204.

4. Организовать рассмотрение дела № 053/05/18-328/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, которое назначено на **25 мая 2021 года в 14 часов 30 минут** по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар (бывший пр. К. Маркса), д. 3, каб. 202, с использованием систем видео-конференц-связи.

Для целей принятия участия сторонам в рассмотрении дела № 053/05/18-328/2021 необходимо будет перейти по гиперссылке: <https://fas3.tconf.rt.ru/c/6801362805>, а также изучить «Руководство для участника сеанса видеоконференцсвязи» в сети Интернет по адресу https://fas.gov.ru/in_ca.pdf.

Для участия в рассмотрении дела № 053/05/18-328/2021 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе необходимо направить на адрес электронной почты Новгородского УФАС России (fo53@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение дела. Такие документы должны быть подписаны электронной цифровой подписью (далее – ЭЦП), за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления стороной документов, не подписанных ЭЦП, при рассмотрении дела представитель такой стороны обязан продемонстрировать членам комиссии Новгородского УФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой стороны.

5. Обществу с ограниченной ответственностью «ОСК» в срок до **21 мая 2021 года** представить в Новгородское УФАС России письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения

настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также, сведения о наличии между Обществом с ограниченной ответственностью «ОСК» и Публичным акционерным обществом «Промсвязьбанк» агентского договора на изготовление и распространение рекламы услуг Публичного акционерного общества «Промсвязьбанк».

6. Заинтересованному лицу – Публичному акционерному обществу «Промсвязьбанк» в срок **до 21 мая 2021 года** представить в Новгородское УФАС России мотивированные письменные пояснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также сведения о наличии/ отсутствии отказа Заявителя от получения распространяемой по сетям электросвязи рекламы услуг Публичного акционерного общества «Промсвязьбанк» и информации об обращении Заявителя 20.08.2020 в 17 часов 41 минуту, 04.02.2021 в 14 часов 28 минут и 11.03.2021 в 10 часов 48 минут на горячую линию ПАО «Промсвязьбанк» (по номеру 88003330303) с просьбой установить ему такой отказ (с приложением соответствующих аудиозаписей телефонных разговоров – при наличии).

Явка (участие в рассмотрении дела посредством видео-конференц-связи) **Общества с ограниченной ответственностью «ОСК»** (в лице представителя с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими полномочия), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Председатель Комиссии

«...»

В соответствии с пунктом 29 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе: знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих

государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.