

РЕШЕНИЕ

08.12.2020г.
Алтайск

г. Горно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Г. – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены комиссии:

В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Т. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

24 ноября 2020 года, рассмотрев дело № 004/05/18-296/2020 от 25.09.2020г., возбужденное в отношении ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД» (ИНН 7743181776, ОГРН 5167746330770, г. Москва, Волоколамское шоссе, д. 13 А стр. 1 ком. 6, оф. 10),

по факту распространения смс-сообщения: **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5MPi»** по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18, частей 1, 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие заявителя – П. (уведомлен надлежащим образом);

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД» (уведомлено надлежащим образом);

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица П. (вх. № 4201 от 07.08.2020г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «МТС», о распространении следующего рекламного СМС-сообщения с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...> ...), а именно: **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5MPi»**, поступившего в 15:34 часов 05.08.2020г. от отправителя Promo, через смс-центр +79168960418. По мнению заявителя, данное сообщение является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал. В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного смс-сообщения.

ПАО «МТС» 28.08.2020г. представило информацию (вх. № 4578), согласно которой рассматриваемое смс-сообщение поступило 05.08.2020 в 15:34 часов на абонентский номер <...> с буквенного значения Promo, закрепленного за ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД» (ИНН 7743181776, ОГРН 5167746330770, г. Москва, Волоколамское шоссе, д. 13 А, стр. 1, ком. 6, оф. 10).

На запрос информации об обстоятельствах распространения указанного смс-сообщения (исх. № 2832/05 от 31.08.2020 г.), а также определение о возбуждении дела (исх. №3164/05 от 25.09.2020г.) и определение об отложении дела (исх. № 3554 от 23.10.2020г.) от ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД» пояснений не поступало.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее:

В соответствии со статьей 3 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.

Смс-сообщение: **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5MPi»**, является рекламой, так как оно неперсонифицировано (направлено абоненту), направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя

(абонента) к финансовым услугам (займам) и продвижение этих услуг на рынке.

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.

Под абонентом или адресатом понимается лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Общество не представило доказательств, опровергающих отправку рассматриваемого смс-сообщения абоненту +7911235...., таким образом, ответственность за распространение смс-сообщения с

вышеуказанного номера несет ООО «КВАЗАР-ЛИМИТЕД».

Согласно пп. 22.1 п. 22 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи - автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон «О связи» не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя, в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (то есть, например, с использованием «коротких» или «буквенных» номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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 или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», **финансовая услуга** – это банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц. Пункт 6 статьи 4 данного Федерального закона к числу финансовых организаций относит кредитные организации.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг, и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Частью 3 статьи 28 Закона о рекламе установлено, что, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В ходе рассмотрения дела Комиссией антимонопольного органа установлено отсутствие факта нарушения ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, так как ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД» не является финансовой организацией.

В связи с изложенным, действия ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД», связанные с распространением информации **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5MPi»** (05.08.2020 в 15:34), от отправителя Promo, через смс-центр +79168960418 посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, а также в которой отсутствует информация о финансовой организации (лице), предоставляющей данный вид услуг, образуют нарушение части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от

двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, **статьями 7 - 9, 12, 14 - 18**, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, частями 7 - 9 статьи 24, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, **частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28**, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 данного Федерального закона.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД» является рекламодателем.

Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что действия ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД», связанные с распространением информации **«Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5MPi»** (05.08.2020 в 15:34), от отправителя Promo, через смс-центр +79168960418 посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, а также в которой отсутствует информация о финансовой организации (лице), предоставляющей данный вид услуг образуют признаки нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Комиссия УФАС по РА считает, что рассматриваемое смс-сообщение является ненадлежащей рекламой.

При решении вопроса о возможности выдачи предписания, Комиссия исходит из того, что документы, подтверждающие исключение номера +79112358980 из списка для отправки рекламных

смс-сообщений не представлены.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «**Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5MPi**», поступившую в 15:34 часов 05.08.2020г. от отправителя Promo, через смс-центр +79168960418 без предварительного согласия абонента Панина Н.Р. (абонентский номер <...>) а также в которой отсутствует информация о финансовой организации (лице), предоставляющей данный вид услуг, что противоречит части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Производство по делу № 004/05/18-296/2020 от 25.09.2020г. в части нарушения ООО «КАЗАР ЛИМИТЕД» части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» прекратить.

3. Выдать ООО «КВАЗАР ЛИМИТЕД» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства, а именно:

– прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи, без наличия предварительного согласия абонента или адресата (абонентский номер +7911235....) на получение рекламы;

– прекратить распространение рекламы, в которой отсутствует информация о финансовой организации (лице), предоставляющей данный вид услуг.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении лица, виновного в нарушении рекламного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд, в течение трех месяцев, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального

кодекса Российской Федерации.