

ИП <...>

ПАО «МТС»

<...>

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/18-33/2021

Решение принято 16 марта 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 24 марта 2021 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-33/2021, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством смс-сообщения рекламной информации без предварительного согласия заявителя, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя, уведомлен надлежащим образом;

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – индивидуального предпринимателя <...> (ИНН<...>), уведомлен надлежащим образом;

в присутствии представителя ПАО «МТС» <...>. по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

31 декабря 2020 года в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации (вх. № 2016427) о получении 30.12.2020г. в 13:56 на мобильный телефон<...> смс-сообщения с рекламой «По заявке 6398 одобрена сумма 18000 руб mfo1.co/Na9ucC», отправитель vzaumi24.ru. Заявитель указал, что согласия на получение данной рекламной информации отправителю не давал.

27.01.2021 года по результатам рассмотрения заявления гражданина Российской Федерации возбуждено производство по делу № 022/05/18-33/2021 по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 17.02.2021г.

17.02.2021г. рассмотрение дела отложено на 16.03.2021г.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, абонентский номер заявителя <...> принадлежит оператору ПАО «МТС».

Согласно информации, представленной ПАО «МТС», смс-сообщение с буквенным идентификатором «vzaumi24.ru» поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через смс-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> с сервисного номера, выделенного ИП <...> (ИНН <...>), на основании договора об оказании услуг связи ПАО «МТС» №177757392359 от 23.11.2020г. В рамках заключенного договора по заявлению ИП <...> была подключена услуга «МТС-Коммуникатор», в соответствии с которой МТС предоставляет ИП <...>. сервис, интерфейс услуги, через который ИП <...>самостоятельно настраивает свои рассылки. МТС не принимает участия в выборе номеров, на которые идет отправка. В соответствии с п.3.2.17 Договора пользователь (<...>) гарантирует оператору связи, что отправка сообщений осуществляется им в рамках действующего законодательства РФ и автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные сообщения отправляются только тем получателям, которые дали пользователю (<...>.) предварительное и надлежаще оформленное согласие. ПАО «МТС» не отвечает за содержание информации, передаваемой и размещаемой пользователем (ИП <...>.). Суть услуги «МТС Коммуникатор» заключается в обеспечении ПАО «МТС» корпоративному клиенту технической возможности в формировании и отправке смс-сообщений. При этом, корпоративный клиент самостоятельно, без участия ПАО «МТС», определяет и формирует содержание данных смс-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются смс-сообщения.

Согласно письменным пояснениям ИП <...>., пользователь телефона +<...> ввел свои личные данные на сайте vzaumi24.ru при заполнении заявки на получение займа, в связи с чем, ему было направлено рассматриваемое смс-сообщение. В качестве доказательства представил анкету физического лица с указанием ФИО заявителя, номера телефона, дата анкетирования 01 декабря 2020г.; согласие на обработку персональных данных заявителя; скриншоты с интернет сайта (оформление заявки на сумму займа 52 000 рублей); лог-файл, подтверждающий посещение сайта vzaumi24.ru 30.12.2020 с номера телефона +<...>.

16.03.2021г. заявитель представил письменные пояснения по делу, согласно которым, заявку/анкету на сайте vzaumi24.ru не заполнял, согласие на обработку персональных данных и рассылку рекламы ИП <...>. не предоставлял, в период с 01.12.2020г. по 30.12.2020г. указанный сайт не посещал.

16.03.2021г. Комиссия, изучив материалы дела, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Материалами дела подтверждается факт направления 30.12.2020г. в 13:56 на мобильный телефон +7-916-911-46-59 смс-сообщения с рекламой «По заявке 6398

одобрена сумма 18000 руб mfo1.co/Na9ucC», отправитель vzaymi24.ru.

Указанное смс-сообщение с буквенным идентификатором vzaymi24.ru поступило с сервисного номера, выделенного ИП <...>.

В соответствии со ст.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.

Согласно п.2 ст.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.

Согласно ч.1 ст.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.

Заявитель указывает, что заявку/анкету на сайте vzaymi24.ru не заполнял, согласие на обработку персональных данных и рассылку рекламы ИП <...>. не предоставлял, в период с 01.12.2020г. по 30.12.2020г. указанный сайт не посещал.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58).

Представленное ИП <...>. согласие на обработку персональных данных, в котором указаны ФИО и номер телефона заявителя, не содержит даты и подписи заявителя. В представленной анкете физического лица также отсутствует подпись заявителя, а указанная дата анкетирования 01 декабря 2020г. не соответствует дате посещения заявителем сайта, указанная в лог-файлах. Представленные скриншоты с интернет сайта на оформление заявки на сумму займа 52 000 рублей не содержат ФИО, даты и подписи заявителя.

Комиссия, рассмотрев представленные ИП<...>. документы, не признает их в качестве доказательства наличия согласия заявителя на получение рекламы, т.к.

они не позволяют однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы и подтвердить волеизъявлением абонента телефона <...> на получение рекламы, следовательно, реклама распространена в нарушение ИП <...> требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...>.

В соответствии с п. 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает предписание лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу, направленную ИП <...>С.Е. 30.12.2020г. в 13:56 посредством смс-сообщения на телефон +7-916-911-46-59, поскольку при ее распространении нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2.Выдать ИП <...> обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 КоАП РФ.

Решение и предписание Комиссии могут быть обжалованы в арбитражный суд в трех месячный срок со дня их вынесения.

Председатель Комиссии:<...>

Члены Комиссии:<...>

<...>