

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 127-08/2017

21 декабря 2017 года г. Челябинск

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

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лицо с заявлением по факту поступления 24 октября 2017 года в 20:54 на телефонный номер <...> -952-***-**-84 смс-сообщения: «Помогаете строить дома? А мы помогаем выстраивать отношения с фондами. Передайте нам бухгалтерию за 899 руб/мес. Позвоните нам по телефону 8800*****10» от отправителя под буквенным обозначением «Modulbank» без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номер <...> -952-***-**-84 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки установлено, что 24.10.2017 в 18:53 (UTC +3 Московское время) на номер абонента +7952*****84 поступило входящее смс-сообщение от отправителя «Modulbank».

24.10.2017 в 18:53 (UTC +3 Московское время) направление входящего смс-сообщения абоненту +7952*****84 от отправителя «Modulbank» осуществляла компания ООО «ОСК», с которой заключен Договор № 216/SMS-BULK от 01.06.2015 г.

В тексте смс-сообщения присутствует телефонный номер <...> .

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> *****10 входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «МегаФон».

На запрос Челябинского УФАС России ОАО «МегаФон» представило письменные пояснения, согласно которым абонентский номер <...> *****10 предоставлен обществу с ограниченной ответственностью фирма «Телемир» (ИНН 7701974131).

ООО «Телемир» представило письменные пояснения, согласно которым Общество (ИНН 7701974131) является Оператором при оказании услуг на основании следующих лицензий:

- № 148482 на оказание услуг местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа в Москве и Московской области сроком действия с 23.05.2014 по 23.05.2019;

- № 148485 на оказание телематических услуг связи в Москве и Московской области сроком действия с 18.05.2013 по 18.05.2018;

- № 148483 на оказание услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации в Москве и Московской области сроком действия с 18.05.2013 по 18.05.2018;

- № 148484 на оказание услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации в Москве и Московской области сроком действия с 18.05.2013 по 18.05.2018.

ООО «Телемир» предоставляет услуги телефонной связи, в рамках которых Пользователю выделяется телефонный номер и ООО «Телемир» не имеет отношения к отправке СМС рассылок, т.к. такой услуги компания Пользователям не предоставляет.

Между ООО «Телемир» и Пользователем (АО КБ «Модульбанк») был заключен договор оферты расположенный по следующему адресу в Интернете: <http://docs.telemir.net/dogovor-oferta.docx>.

ООО «Телемир» не может сообщить никакой информации по факту поступления 24.04.2017 в 20 час. 54 мин. sms – сообщения в сеть сотовых операторов связи, так как данную услугу не предоставляет.

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 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.

Информация, поступившая 24 октября 2017 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретным услугам – оказание бухгалтерских услуг.

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 «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 Федерального 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.

Из анализа норм Закона о связи, Закона о рекламе следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

В связи с тем, что физическое лицо утверждает, что не давал согласия на рассылку СМС-сообщения с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Modulbank», а Челябинским УФАС России не получено предварительного согласия заявителя на момент осуществления ему рекламной рассылки (24 октября 2017 года), распространение указанной СМС-рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем следует признать ООО «ОСК», которое является отправителем смс-сообщения с рекламой без предварительного согласия абонента с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Привлечь к участию в деле в качестве заинтересованного лица АО КБ «Модульбанк», которое является владельцем телефонного номера 8800****10 на основании договора оферты, заключенного с ООО «Телемир».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 127-08/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 127-08/2017 к рассмотрению на **25 января 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) ООО «ОСК»;

3.3) АО КБ «Модульбанк».

4. **ООО «ОСК»** представить в Челябинское УФАС России в срок **до 24 января 2018 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...> -952-***-**-84 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;

4.2) письменные пояснения по факту направления рекламных сообщений абоненту +7-952-***-**-84 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3) письменные пояснения о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер <...> -952-***-**-84;

4.4) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

5. **АО КБ «Модульбанк»** представить в Челябинское УФАС России в срок **до 24 января 2018 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

5.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер +7-952-***-**-84 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;

5.2) письменные пояснения по факту указания в рекламном сообщении телефонного номера 8800*****10, которое направлено абоненту +7-952-***-**-84 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

5.3) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

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.