

Исх № ВЧ-08/12606 от 04.10.2021

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);
Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);
<...> –(должностное лицо);

рассмотрев дело в отношении ИП Корнева Сергея Александровича (ИНН 701734385637, 634012, г. Томск, ул. Елизаровых 38-17), ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ» (ОГРН 1152457001146, ИНН 2457079130, юридический адрес: 663300, Красноярский край, г. Норильск, ул. Ленинский проспект д. 22, кв. 70), ООО «Т2 Мобайл» (ОГРН 1137746610088, ИНН 7743895280, юридический адрес: 108811, г. Москва, километр Киевское шоссе 22-й (п. Московский), домовладение 6, стр.1, этаж 5, комната 33) и ООО «Максимум» (ИНН 9723060216, адрес регистрации: 109044, город Москва, ул. Симоновский Вал, д. 9, подв. пом XI ком 1 офис 6) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение гражданина (физического лица) (вх. № 6142/ж от 04.05.2021) по факту несанкционированной СМС-рассылки рекламных сообщений на мобильный номер заявителя <...> с буквенного номера: <...>, а также номера: <...>29.04.2021 в 13:35, с текстом: «Напоминание! На Ваше имя забронированы 2 места на мероприятие, посвященное здоровью и гарантированный подарок. Ваш номер регистрации 52864. Встреча состоится 02.05 в 18:00. Место: Ресторан Сказка Lounge, адрес: ул. Ленина, д.23. Ждём Вас!», что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно на номер телефона <...>, 29.04.2021г. в 13:35: с буквенного номера <...> <...>) поступило СМС-сообщение рекламного характера, объектом рекламирования является - мероприятие.

Фотоизображение приведено ниже.

СМС-сообщение рекламного характера поступил с буквенного номера <...> <...>).

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Буквенный номер <...>, а также номер <...> принадлежит оператору сотовой связи ООО «Т2 Мобайл» (ОГРН 1137746610088, ИНН 7743895280, юридический адрес: 108811, г. Москва, километр Киевское шоссе 22-й (п.Московский), домовладение 6, стр.1, этаж 5, комната 33).

В целях установления владельца номера с которого была направлена СМС-рассылка рекламного характера, Управлением в адрес оператора сотовой связи ООО «Т2 Мобайл» был направлен запрос.

Согласно ответу ООО «Т2 Мобайл», направление СМС-сообщения 29.04.2021 в 13:35 с

буквенного номера: <...> осуществлялось абонентом - юридическим лицом ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ» (ОГРН 1152457001146, ИНН 2457079130, юридический адрес: 663300, Красноярский край, г. Норильск, ул. Ленинский проспект д. 22, кв. 70) на основании договора оказания услуг связи от 20.06.2016 в рамках подключенной абонентом услуги «SMS-Таргет».

Управлением был направлен запрос в ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ» для получения разъяснений по вышеизложенным фактам.

Согласно ответу ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ», между ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ» и ИП Корневым Сергеем Александровичем (ИНН 701734385637, 634012, г. Томск, ул. Елизаровых 38-17) был заключен договор №5 от 14.10.2015 о предоставлении доступа к Платформе передачи данных (рассылки СМС-сообщений).

Согласно п. 7.2.5 указанного договора, ИП Корнев С.А. обязуется получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка SMS с информацией ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ», согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на получение SMS и самостоятельно нести ответственность, установленную действующим законодательством РФ за несоблюдение/ненадлежащее соблюдение установленного настоящим пунктом Договора требований.

Управлением был направлен запрос к ИП Корневу Сергею Александровичу (ИНН 701734385637, 634012, г. Томск, ул. Елизаровых 38-17) для получения разъяснений по вышеизложенным фактам.

Согласно пояснениям ИП Корнева С.А., данное сообщение было направлено с помощью сервиса смс рассылок MainSMS.ru. Данный сервис – это техническое решение, которое позволяет пользователю, прошедшему регистрацию, согласившемуся с правилами работы сервиса, организовать SMS или Email рассылку. При этом пользователь сервиса загружает свою собственную базу получателей, использует свой текст и контент для рассылок, а также собственноручно инициирует отправку сообщений. В рамках сервиса mainsms.ru абоненту <...> присвоен особый статус и больше СМС-сообщения рекламного характера на данный абонентский номер отправляться не будут, тем самым ИП Корнев С.А. принял комплекс мер по прекращению отправки ненадлежащей рекламы третьими лицами от смс шлюза mainsms.ru.

Вместе с тем, ИП Корневу С.А. 06.07.2020г. было направлено письмо от имени ООО «Максимум» (ИНН 9723060216, адрес регистрации: 109044, город Москва, ул. Симоновский Вал, д. 9, подв. пом XI ком 1 офис 6), с просьбой регистрации индивидуального отправителя, а также о том, что ООО «Максимум» гарантирует отправку СМС уведомлений только абонентам, выразившим свое согласие.

Исходя из пояснений ООО «Максимум» (вх № 11680 от 26.08.2021), направленных в адрес Управления, следует, что ООО «Максимум» не могло осуществлять СМС рассылку в связи с тем, что осуществление рекламной деятельности на территории РФ ни к основным, ни к сопутствующим видам деятельности организации не относится. Также ООО «Максимум» поясняет, что не занимается деятельностью, связанной с рекламой, не имеет специального на то разрешения (лицензии), сотрудники общества не уполномочены, т.е. лишены возможности распространять рекламу в принципе, так как непосредственно осуществляют торговлю массажным оборудованием, производства «PRC», а также приборами бытового назначения, посудой, путем проведения презентаций и выставок на территории РФ, а также осуществляют оптовые поставки

массажного оборудования юридическим лицам. Никакой базой получателей, специальным рекламным текстом и контентом для рассылок ООО «Максимум» не обладает, рекламу никогда не распространяло, в том числе путем использования сервиса СМС рассылок MainSMS.ru.

По данному факту Управлением был направлен запрос ИП Корневу С.А. и ООО «Максимум» для получения разъяснений.

Согласно ответу ООО «Максимум», между ООО «Максимум» и ИП Корневым С.А. отношений гражданско-правового характера нет, а также отсутствует какая-либо переписка.

Пояснения ИП Корнева С.А. в адрес Управления представлены не были.

Понятия «сеть связи», «средства связи», «абонент» приведены в чт. 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи».

Так, сеть связи – это технологическая система, включающая в себя средства и линии связи и предназначенная для электросвязи или почтовой связи.

Средства связи – технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых направлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи.

Абонент - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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 части 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 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 к которым направлена реклама.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и

отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

Федеральной антимонопольной службой России в письме №АЦ/4624 от 05.04.2007 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Таким образом, под рекламой понимается определенная не персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

В содержании рассматриваемой информации отсутствуют сведения, указывающие на лицо, до которого информация доведена (распространена) и, на восприятие которого непосредственно направлена.

Следовательно, рассматриваемая информация подпадает под определение рекламы и содержит все ее признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания;
- признана формировать и поддерживать интерес к объектам рекламирования, способствует продвижению на рынке.

На заседание Комиссии ИП Корнев С.А. не явился, письменных пояснений о причине неявки не представил, извещен надлежащим образом.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть ИП Корнев Сергей Александрович (ИНН 701734385637, 634012, г. Томск, ул. Елизаровых 38-17).

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России, по результатам рассмотрения материалов и представленных пояснений, приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ», ООО «Т2 Мобайл» и ООО «Максимум» нарушений закона о рекламе, в связи с чем прекращает производство по делу в отношении ООО «ИНТЕЛТЕЛЕКОМ», ООО «Т2 Мобайл» и ООО «Максимум».

На основании вышеуказанного ИП Корневу С.А. предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

Ввиду изложенного и на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36

Закона о рекламе, а также в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП Корневым Сергеем Александровичем (ИНН 701734385637, 634012, г. Томск, ул. Елизаровых 38-17) при помощи несанкционированной рассылки СМС сообщения рекламного характера с текстом: «Напоминание! На Ваше имя забронированы 2 места на мероприятие, посвященное здоровью и гарантированный подарок. Ваш номер регистрации 52864. Встреча состоится 02.05 в 18:00. Место: Ресторан Сказка Lounge, адрес: ул. Ленина, д.23. Ждём Вас!», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем признать ИП Корнева Сергея Александровича (ИНН 701734385637, 634012, г. Томск, ул. Елизаровых 38-17).

ИП Корневу предписание об устранении нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «28» сентября 2021 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);

Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);

<...> –(должностное лицо);