

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 074/05/18-1418/2021

24 мая 2021 года

г. Челябинск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия), <...> , рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы путем направления СМС-сообщения рекламного характера 24 марта 2021 года в 19:23 часов на телефонный номер <...> от отправителя под буквенным обозначением «Newlife» без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассматривается заявление физического лица (вх. №4342-ЭП/21 от 25.03.2021) по факту поступления 24 марта 2021 года в 19:32 часов на его телефонный номер <...> СМС-сообщения с рекламой: «Внесудебное списание кредитов. Критерии и условия в этой ссылке: <https://goo.su/4j0l>» от отправителя под буквенным обозначением «Newlife» без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательства заявителем представлен скриншот текста сообщения.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> входит в ресурс нумерации оператора связи Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл»).

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым направление СМС-сообщения абоненту <...> от отправителя под буквенным обозначением «Newlife» осуществляло Общество с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее – ООО «СМС Трафик»).

Согласно пояснениям, полученным от ООО «СМС Трафик», СМС-сообщение на номер <...> от отправителя под буквенным обозначением «Newlife» отправлено Публичным акционерным обществом «Вымпел Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом»).

Согласно сведениям, представленным ПАО «ВымпелКом», СМС-сообщение на

номер <...> от отправителя под буквенным обозначением «Newlife» отправлено Обществом с ограниченной ответственностью «Агентство правовой защиты Новая жизнь» (далее – ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь»).

Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь» о представлении согласия абонента <...> на получение СМС-сообщения с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Newlife», ответ на который до настоящего момента не поступил.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю 24 марта 2021 года в 19:32 часов на его телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой: «Внесудебное списание кредитов. Критерии и условия в этой ссылке: <https://goo.su/4j0l>» от отправителя под буквенным обозначением «Newlife» без предварительного согласия абонента.

Согласно части 1 статьи 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.

Таким образом, информация, поступившая заявителю посредством СМС-сообщения, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам по предоставлению займа.

В силу части 1 статьи 18 Федерального 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.

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.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» 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 № 58).

Так, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рекламы от абонента под буквенным обозначением «Newlife», а Челябинским УФАС России не установлено иное, то распространение указанной 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем следует признать ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь» (<...>), как лицо, осуществившее распространение рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу №074/05/18-1418/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 074/05/18-1418/2021 к рассмотрению на 22 июня 2021 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 330.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь».

4. ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь» представить в Челябинское УФАС России в срок до 18 июня 2021 года надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) документы, материалы, подтверждающие наличие согласия абонента <...> на получение рекламы путем отправки СМС-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «Newlife»;

4.2) письменные пояснения по факту направления СМС-сообщения рекламного характера <...> с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

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

4.4) 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.