

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №082/05/18-342/2024 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

27.02.2024

г.

Симферополь

Председатель Комиссии Межрегионального управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> - заместитель руководителя, рассмотрев материалы по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе) в действиях общества с ограниченной ответственностью «К-Телеком» (далее - ООО «КТелеком»),

УСТАНОВИЛ:

В Управление поступило заявление от <...> (далее – Заявитель) о распространении нежелательной рекламы посредством смссообщений. На абонентский номер мобильного телефона заявителя <...> 28.11.2023 г. в 12:36 поступило короткое текстовое сообщение по сетям подвижной радиотелефонной связи (смс) от отправителя следующего содержания - «Осталось несколько дней до завершения Черной пятницы! Успеите оформить заявку на подключение домашнего интернета от Волны и пользоваться услугами за 100 руб./мес.! <https://clck.ru/36omQX>», 28.11.2023 г. в 12 часов 36 минут поступило СМС-сообщение следующего содержания: «Погода меняется, а цена за тариф с домашним интернетом, мобильной связью и цифровым ТВ остаётся прежней – всего 240 руб./мес. Подробнее: <https://clck.ru/36oqD4>», 26.12.2023 г. в 13 часов 30 минут поступило СМС-сообщение следующего содержания: «Новый Год – время подарков! Волна дарит скидку 75% на домашний интернет! Не упустите свою выгоду! <https://clck.ru/373tDG>», что подтверждается материалами, приложенными заявителем (скриншоты сообщений).

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке

Указанная в обращении информация в соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, так как адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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 признаётся распространённой 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.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2023 года № 126-ФЗ «О связи» (далее — Закон 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. При этом, согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе 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.

Оператором мобильной связи абонентского номера является ООО «К-Телеком».

Согласно ответу ООО «К-Телеком» на запрос о предоставлении информации, общество пояснило, что владельцем абонентского номера <...> является Государственное бюджетное учреждение дополнительного образования Республики Крым «Единый центр дополнительного образования в сфере закупок» в соответствии с Договором об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи от 01.10.2023 №698257 (далее - Договор).

Согласно п. 7.4 данного Договора: «Выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, когда возможность такого отказа предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе, путем направления оператору соответствующего письменного уведомления, заключая договор, Абонент, тем самым, выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе».

Согласно предоставленным Заявителем документам ГБУ ДПО РК «Единый центр дополнительного образования в сфере закупок» передало Заявителю SIM-карту с корпоративным номером: <...>

В письме (исх. №24/910 от 18.10.2024) ООО «К-Телеком» также подтвердило факт отправления текстовых сообщений в указанном определении, а также сообщило, что ООО «К-Телеком» и ООО «КТК-телеком» используют общую инфраструктуру. Данная рассылка была направлена абоненту вследствие технической ошибки.

ООО «К-Телеком» пояснило, что уведомление об отказе от получения рекламной информации от данного Абонента в адрес ООО «К-Телеком» не поступало.

Вместе с тем, ссылка ООО «К-Телеком» на то, что абонент дал согласие на получение рекламных сообщений при заключении Договора, противоречит статье 428 Гражданского кодекса Российской Федерации, поскольку включение обязательного условия о даче согласия при заключении договора на оказание какихлибо услуг, противоречит принципу добровольности, на котором строятся гражданские правоотношения. (Данная позиция согласуется с судебными актами по делу № А40-146238/20-92-1057).

Согласие на получение рекламы ООО «К-Телеком» от Заявителя не получало.

Согласно части 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка также 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.

Таким образом, представленные ООО «К-Телеком» доказательства получения предварительного согласия абонента на получение рекламы не свидетельствуют, что абонент в настоящем случае, в момент направления ему смс-сообщений, добровольно согласился на получение рекламной информации на свой номер телефона.

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 внимания к которым направлена реклама.

Таким образом, распространение рекламы без предварительного согласия абонента с использованием подвижной радиотелефонной связи, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение статьи 19 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

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

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №082/05/18-342/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (часть 1 статья 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»).

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламораспространитель) – общество с ограниченной ответственностью «К-Телеком» (350089, Краснодарский край, город Краснодар, чекистов проспект, 33, 2, ОГРН: 1142308006917, Дата присвоения ОГРН: 23.05.2014, ИНН: 2308210371, КПП: 230801001).

заявитель: <...>

3. Назначить дело №082/05/18-342/2024 к рассмотрению на 26 марта 2024 г. в 10 час. 30 мин. по адресу: Республика Крым г. Симферополь, ул. А. Невского 1, этаж 5, каб. 515.

4. ООО «К-Телеком» предоставить: - письменные пояснения по сути рассматриваемого дела.

5. Участие в заседании комиссии будет организовано, в том числе, посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server» по ссылке:

(<https://fas1.tconf.rt.ru/c/4748369963>).

Сторонам предлагается принять дистанционное участие в рассмотрении дела посредством интернет-видеоконференции с использованием плагина TrueConf, который можно скачать, перейдя по ссылке, либо выполнить предлагаемые действия по установке при первом входе в конференцию.

Интернет-видеоконференции проходят непосредственно в браузере, на вебстранице портала видеоконференций, либо с использованием приложения для мобильных телефонов.

Представителям Сторон необходимо не позднее одного дня до начала заседания комиссии направлять в Управление на адрес электронной почты to82@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия (в теме письма обязательно указать дату время заседания, номер дела), а на заседании комиссии в дистанционном режиме продемонстрировать членам комиссии оригинал доверенности и документ, удостоверяющий личность (например, паспорт, военный билет и т.п.).