

Определение

<...>

ПАО «ВымпелКом»

8 Марта ул., д. 10, стр. 14, г. Москва, 127083

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/18-116/2024

И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

08 февраля 2024 года г. Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев заявление <...> по факту нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление Колегова И.О. от 14.12.2023 (вх. № 9135-ип/23 от 14.12.2023) о распространении на абонентский номер заявителя СМС-сообщений с нарушением требований рекламного законодательства.

Из материалов заявления установлено, что на абонентский номер заявителя <...> поступили следующие СМС-сообщения:

1. от абонента с буквенным обозначением «Zaymigo»:

- «Первый заём – бесплатно ! <https://beel.innk/4D7CF> ООО «Займинго МФК» ИНН 5260355389 (18+) - 04.12.2023 в 14 часов 47 минут;

2. от абонента с буквенным обозначением «creditscash»:

- «Онлайн займы с бесплатным периодом <https://beel.innk/3URtQ> ООО «ФИНМАРКЕТ М» ИНН: 9710090421 (18+)» - 12.12.2023 в 10 часов 20 минут;

3. от абонента с буквенным обозначением «DENGI-TUT»:

- «Первый займ бесплатно. Подробнее <https://beel.innk/2G1rU> ООО «Отдел рекламы» ИНН 9722062267 (18+)» - 13.12.2023 в 14 часов 57 минут

Заявителем приложены скриншоты указанных сообщений, а также детализация услуг связи, подтверждающая поступление указанных СМС-сообщений на абонентский номер заявителя.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена в форме СМС-сообщений;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – займам, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в форме СМС-сообщений на абонентский номер заявителя, является рекламой (далее – рассматриваемые рекламы).

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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 п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Заявитель указывает, что своего согласия на получение рассматриваемых реклам он не давал.

Учитывая изложенное, рассматриваемые рекламы распространены с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, указанных в части 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как следует из письменной информации, представленной публичным акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» в материалы заявления, лицом, направившим рассматриваемые рекламы, является публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301, КПП 771301001, адрес места нахождения: 127083, г. Москва, ул. 8 марта, д. 10, стр. 14) (далее – ПАО «ВымпелКом», Общество). Из письменной информации и документов, представленных ПАО «ВымпелКом», следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ПАО «ВымпелКом», на которого возлагалась ответственность за проверку наличия согласия абонента на получение рекламной информации.

ПАО «ВымпелКом» полагает, что <...>, подписав договор об оказании услуг связи, подтвердил, что ознакомлен и согласен с Условиями оказания услуг связи «Билайн». В связи с чем, ПАО «ВымпелКом» считает, что согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы имелось.

Как следует из письменных пояснений, представленных ПАО «ВымпелКом», в целях перенесения абонентского номера между ПАО «ВымпелКом» и абонентом был заключен договор оказания услуг связи, в рамках которого абоненту был выделен временный номер, а также перенесенный номер, на который и поступили СМС-сообщения.

ПАО «ВымпелКом» указывает, что согласно пункту 8.13 Условий оказания услуг связи «Билайн» абонент вправе при заключении Договора или в процессе его исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи, в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе, и рассылок по сети подвижной связи, осуществляемой по инициативе Оператора. Согласие на получение рекламной информации может быть выражено Абонентом в процессе получения Услуг, в порядке, установленном Оператором. Давая согласие на получение рекламной информации, Абонент дает согласие на обработку персональных данных и данных об оказанных Услугах для целей продвижения товаров (работ, услуг), в том числе товаров (работ, услуг) третьих лиц. В случае несогласия Абонента с получением рекламной информации и рассылок условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения Сторон при условии, что Абонент:

- подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес Оператора в период действия Договора, в том числе при принятии изменения условий Договора;

- откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер.

По мнению ПАО «ВымпелКом», Обществом предусмотрены способы, позволяющие абоненту в любое время отказаться от получения рекламы как при заключении договора, так и при его дальнейшем исполнении. Таким образом, <...>, подписав договор оказания услуг связи «Билайн», подтвердил, что ознакомлен и согласен с условиями оказания услуг связи. Отказ <...> от принятия условий оказания услуг связи «Билайн» в адрес Общества не поступало. Соответственно ПАО «ВымпелКом» как оператор и рекламораспространитель получило согласие абонента на получение рекламы при использовании услуг связи.

Коми УФАС России установлено, что в договоре об оказании услуг связи, копия которого представлена в материалы заявления, содержатся данные <...>, подписи сторон, а также указано: «На получение рекламной информации и рассылок - согласен, если не указано другое», далее оставлено место для проставления отметки и указано: «не согласен».

Вместе с тем в представленном договоре в качестве телефонного номера указан иной абонентский номер, не тот, на который была распространена реклама.

Таким образом, из имеющихся материалов не следует, что ПАО «ВымпелКом» получено согласие абонента на получение им рекламных материалов на его абонентский номер <...>.

Из имеющихся материалов усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемых реклам является ПАО «ВымпелКом».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктом 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/18-116/2024 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301, КПП 771301001, адрес места нахождения: 127083, г. Москва, ул. 8 марта, д. 10, стр. 14).

3. Назначить дело № 011/05/18-116/2024 к рассмотрению **на 06 марта 2024 года на 10 часов 00 минут** по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. **ПАО «ВымпелКом» в срок не позднее 29 февраля 2024 года** представить следующие копии документов и письменную информацию:

4.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемых реклам, с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц.

4.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ, электронной переписки), опосредующих производство и распространение рассматриваемых реклам.

4.3. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство и распространение рассматриваемых реклам.

4.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемых реклам, их наполнение, кем, когда и каким образом одобрены (утверждены, согласованы) рекламы; в случае если рекламы не утверждались и не согласовывались, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

4.5. О периоде распространения рассматриваемых реклам, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и дат начала распространения по каждой рекламе.

4.6. Поясняющие, было ли получено ПАО «ВымпелКом» предварительное согласие <...> на получение рассматриваемых реклам. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое

согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему рассматриваемые рекламы распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

4.7. О должностном лице ПАО «ВымпелКом», ответственном за соблюдение Обществом законодательства о рекламе по состоянию на даты распространения рассматриваемых реклам, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (трудового договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

4.8. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 4.7 настоящего определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемых реклам без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемых реклам, со ссылкой на должностную инструкцию.

4.9. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 4.7 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

4.10. Иные документы и письменную информацию, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

5. <...> вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 04 марта 2024 года**.

6. ПАО «**ВымпелКом**» вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя Общества **в срок до 04 марта 2024 года**.

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом,

прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

<...>

<...>

2024-854