Исх. № АЯ-08/6119 от 21.05.2021

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 ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14) и ООО «Солнечный Свет» (ИНН 7731316845, 121108, город Москва, улица Герасима Курина, дом 10 корпус 1, пом. I каб. 308) 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 является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Далее - Управление) поступило обращение (вх. №1129/ж от 29.01.2021 г.) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, 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: <…>, поступили СМС рекламного характера с текстом 26 января 2020 года: «Заберите УКРАШЕНИЕ в ПОДАРОК к Дню Рождения в ювелирном магазине SUNLIGHT! Ваш код <…> на изящную подвеску уже в приложении SUNLIGHT. Скачайте сейчас для получения подарка: <…>», а также 16 января 2021 года с текстом: «Вам ПОДАРКИ ко Дню Рождения! Скидка -50% и еще 10% по промокоду: <…> на ВСЕ УКРАШЕНИЯ и бесплатная доставка по всей России! Успейте заказать до 27.01 в приложении SUNLIGHT<…>».

СМС рекламного характера поступали с буквенного номера: SUNLIGHT.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Управлением был отправлен запрос в адрес мобильного оператора
ПАО «ВымпелКом» для установления владельца номера с которого были отправлены СМС рекламного характера, а также владельца номера, который указан в СМС рекламного характера.

Согласно ответу, на вышеуказанный запрос, распространение указанного в сообщения осуществлено ПАО «ВымпелКом» на основании договора оказания услуг связи Билайн №748796630 от 28.01.2020 года, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Солнечный Свет». Согласно условиям Договора ПАО «ВымпелКом» обязуется оказывать, а ООО «Солнечный Свет» обязуется оплачивать услуги по рассылке коротких текстовых сообщений на абонентские номера пользователей услуг подвижной радиотелефонной связи Билайн, являющихся потенциальными и/или действующими клиентами партнеров ООО «Солнечный Свет».

Рассылка коротких текстовых сообщений осуществляется в соответствие с принятой в Билайн политикой контактов, редакционной политикой и с учетом стоп-листов Билайн. В

стоп-листы Билайн включаются номера Пользователей, выразивших отказ на получение информации посредством рассылки коротких текстовых сообщений.

Таким образом, по условиям договора рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера Пользователей осуществляется с применением правил таргетирования списка Пользователей, то есть Пользователь – физическое лицо, заключившее с Билайн договор об оказании услуг связи, на основании которого ему выделен абонентский номер и который содержит согласие Абонента на получение рекламы.

На основании изложенного следует, что рекламодателем и рекламопроизводителем является ООО «Солнечный Свет», рекламораспространителем - ПАО «ВымпелКом». Однако, ответственность за проверку наличия согласия абонента на получение смс-рассылки в данной ситуации возлагалась на рекламораспространителя.

Однако, ПАО «ВымпелКом» согласие абонента на получение рекламы (отказ абонента от получения рекламы) по сетям электросвязи не предоставил.

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.

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.

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.

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 рекламораспространитель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Распространяемая СМС-реклама с текстом: «Заберите УКРАШЕНИЕ в ПОДАРОК к Дню Рождения в ювелирном магазине SUNLIGHT! Ваш код <…> на изящную подвеску уже в приложении SUNLIGHT. Скачайте сейчас для получения подарка: <…>» и «Вам ПОДАРКИ ко Дню Рождения! Скидка -50% и еще 10% по промокоду: <…> на ВСЕ УКРАШЕНИЯ и бесплатная доставка по всей России! Успейте заказать до 27.01 в приложении SUNLIGHT: <…>», принадлежит ООО «Солнечный Свет», что подтверждает заинтересованность лица в предоставлении услуг по продаже ювелирных украшений.

Рекламодателем и рекламопроизводителем является ООО «Солнечный Свет» (ИНН

7731316845, 121108, город Москва, улица Герасима Курина, дом 10 корпус 1, пом. I каб. 308).

Рекламораспространителем является ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14).

ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14) письма получает, пояснения направляет.

В связи с вышеизложенным необходимо выдать ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14) предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

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,

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14) и ООО «Солнечный Свет» (ИНН 7731316845, 121108, город Москва, улица Герасима Курина, дом 10 корпус 1, пом. I каб. 308) распространенную при помощи СМС сообщения на мобильный номер <…>, без согласия абонента с буквенного номера: SUNLIGHT с текстом: «Заберите УКРАШЕНИЕ в ПОДАРОК к Дню Рождения в ювелирном магазине SUNLIGHT! Ваш код <…> на изящную подвеску уже в приложении SUNLIGHT. Скачайте сейчас для получения подарка: <…> », а также 16 января 2021 года с текстом: «Вам ПОДАРКИ ко Дню Рождения! Скидка -50% и еще 10% по промокоду: <…> на ВСЕ УКРАШЕНИЯ и бесплатная доставка по всей России! Успейте заказать до 27.01 в приложении SUNLIGHT: <…>», что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N38-ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем признать ООО «Солнечный Свет» (ИНН 7731316845, 121108, город Москва, улица Герасима Курина, дом 10 корпус 1, пом. I каб. 308).

Рекламораспространителем признать ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14).

Выдать ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14) предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 «12» мая 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)