РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/18-1418/2021

05 августа 2021 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушениях законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председателя Комиссии:	<...> – руководителя Челябинского УФАС России;
членов Комиссии:	<...> – ведущего специалиста - эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России;
	<...> – специалиста - эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 074/05/18-1418/2021, возбужденное по факту поступления СМС-сообщения рекламного характера без предварительного согласия абонента с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассмотрено 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 времени 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 финансовым услугам.

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).

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.

Поскольку ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь» не представило доказательство о прекращении распространения рекламы путем направления СМС-сообщения на телефонный номер <...> , Комиссия считает возможным выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь» 24.03.2021 в 19:32 на абонентский номер<...> путем направления 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, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Агентство правовой защиты Новая жизнь» и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.