

## О П Р Е Д Е Л Е Н И Е № \_\_\_\_\_

### О ПРОДЛЕНИИ СРОКА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА И ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 049/05/18-225/2021

03 августа 2021 г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

. -врио руководителя управления;

Члены Комиссии:

-ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства;

-ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 049/05/18-225/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе путем рассылки нежелательной рекламы на мобильный телефон заявителя без предварительного согласия абонента со следующим текстом: *«До 5000 р. на 10 дней без % новым клиентам после одобрения. Услуга ООО МФК Мигкредит. Об акции и организаторе <http://migcredit.ru/bl10>»*,

УСТАНОВИЛА:

В силу ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее также — Закон о рекламе, ФЗ «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.

Как сообщил заявитель, им такого согласия какому-либо лицу не давалось.

Приложенными документами подтверждается, что на мобильный телефон заявителя с именного номера «Migcredit» поступило текстовое сообщение, в котором была распространена информация рекламного характера. При этом содержащаяся в данном телефонном звонке информация обезличена (один и тот же текст предназначается для направления неопределенному кругу лиц), привлекает внимание к объекту рекламирования, следовательно, в соответствии с

положениями Закона о рекламе, такая информация является рекламой.

Распространенная информация по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц к деятельности по предоставлению кредитных займов, что формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В рамках рассмотрения заявления антимонопольным органом направлен запрос о предоставлении информации в адрес ООО МФК «Мигкредит».

Согласно информации, предоставленной ООО МФК «Мигкредит», (вх.02/2272 от 01.07.2021), 01.04.2021 между ООО МФК «Мигкредит» и ПАО «ВымпелКом» заключен договор об указании маркетинговых услуг № 794958300. Согласно дополнительному соглашению № 1 к указанному договору Билайн обязуется оказывать, а Абонент обязуется оплачивать

услуги по рассылке SMS и push сообщений на абонентские телефонные номера потенциальных ли действующих клиентов или партнеров Абонента, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи Билайн.

Согласно п.5.5 указанного дополнительного соглашения рассылка sms и push сообщений осуществляется в соответствии 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 смс-сообщений.

На основании указанных документов ПАО «ВымпелКом» самостоятельно определило список абонентов, которым разосланы рекламные сообщения ООО МФК «Мигкредит».

Таким образом, ООО МФК «Мигкредит» указало рекламораспространителем ПАО «ВымпелКом».

Согласие абонента Карпухина А.В. на получение рекламы ООО МФК «Мигкредит» не представило, так как, по мнению ООО МФК «Мигкредит», ответственность за получение согласия абонента согласно условиям Договора возложено на ПАО «ВымпелКом». В соответствии с пп.1 п.2.1 дополнительного соглашения № 1 при рассылке sms и push сообщений используется имя отправителя «brandinfo» (также возможно использовать имя отправителя Клиента. В рассматриваемом смс-сообщении использовалось имя «Migcredit».

Определением № 151 от 12.07.2021 в отношении ООО МФК «МигКредит» было возбуждено дело о нарушении рекламного законодательства № 049/05/18-225/2021.

Указанным Определением у ООО МФК «МигКредит» запрошены сведения и информация, необходимые для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

Однако до начала заседания Комиссии указанная информация в адрес антимонопольного органа не поступила.

12.07.2021 Магаданским УФАС России в ПАО «ВымпелКом» направлен

дополнительный запрос о предоставлении информации с учетом пояснений, направленных ООО МФК «МигКредит».

В ответ на запрос Общество пояснило, что подтверждает направление указанного смс-сообщения заявителю Карпухину А.В. и считает, что в Договоре № 191236680 об оказании услуг связи содержится раздел о согласии абонента на получение рекламы при использовании услуг и на использование сведений о нем о продвижении услуг. Данные условия содержат альтернативу – графу «не согласен», в которой абонент при отсутствии желания на получение рекламы имеет возможность поставить соответствующую отметку. По мнению Общества, ПАО «ВымпелКом» как оператор получило согласие абонента на получение рекламы при получении услуг связи, а также на использование сведений об абоненте в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке, в том числе путем осуществления прямых контактов с абонентами с помощью услуг связи. В настоящее время все рассылки у абонента заблокированы. Общество полагает, что получило согласие К .А.В. на получение рекламной

информации путем направления смс-рассылки и считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Материалами дела установлено, что инициатором направления рассматриваемого смс - сообщения явилось ПАО «ВымпелКом», которое, в свою очередь, определило получателей смс - сообщения (абонентов) и, следовательно, обязанность предоставить согласие абонентов на получение рассматриваемого смс - сообщения относится исключительно к сфере ответственности Общества.

Согласно представленным в антимонопольный орган пояснениям ПАО «ВымпелКом» следует, что общество не отрицает факта направления смс – сообщения рекламного характера абоненту К .А.В.

Как следует из текста договора об оказании услуг связи № 191236680, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и К.А.В., указанный договор содержит графу «на использование моих сведений в системе информационно-справочного обслуживания - согласен, если не указано другое», а также имеется графа «не согласен». При этом какой-либо отметки в графе «не согласен» не имеется.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Несмотря на то что, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи и, следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, ВАС установил, что данная форма должна быть достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя.

Рекламным законодательством четко установлена обязанность получения рекламодателем предварительного согласия абонента до момента доведения такой рекламы. Следовательно, согласие абонента может быть

выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы **от конкретного рекламодателя-распространителя**. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации **справочного характера**, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя-распространителя.

Указанное положение Договора, исходя из его формулировки, носит нечеткий характер, из него не следует однозначно, что, подписывая Договор, абонент выражает согласие на получение рекламы по сетям электросвязи.

Таким образом, антимонопольным образом установлено, что согласие абонента на использование его сведений в системе информационно-справочного обслуживания, о чем имеются сведения в Договоре, в рассматриваемом случае не может быть расценено как согласие абонента на

получение рекламной информации.

Доказательств того, что ПАО «ВымпелКом» было получено предварительное согласие абонента на получение рассматриваемой рекламы, материалы дела не содержат.

Таким образом, собранными материалами подтверждается, что ПАО «ВымпелКом» является **рекламодателем-распространителем**.

Согласно п. 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 1922 от 24.11.2020, в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

В соответствии с информацией, которой располагает в настоящее время Магаданское УФАС России, рекламодателем-распространителем в данном случае является ПАО «Вымпел Коммуникации», в связи с чем имеется необходимость в получении дополнительных доказательств по делу и замены ненадлежащего лица, в отношении которого может быть вынесено решение по делу, - ООО МФК «МигКредит» на надлежащее – ПАО «Вымпел Коммуникации» (ИНН 7713076301, ОГРН 1027700166636, юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д.10, стр.14).

На основании изложенного, в соответствии с пунктами 35, 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Срок рассмотрения дела № 049/05/18-225/2021 продлить до 12.10.2021.
2. Рассмотрение дела № 049/05/18-225/2021 отложить.
3. Назначить дело № 049/05/18-225/2021 к рассмотрению на **«02» сентября 2021 года на 16 час. 00 мин.** по адресу: г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28 Б, каб. 101.
4. Заменить ненадлежащее лицо, в отношении которого может быть вынесено решение по делу, - ООО МФК «МигКредит» на надлежащее – **ПАО «Вымпел Коммуникации»** (ИНН 7713076301, ОГРН 1027700166636, юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д.10, стр.14).
5. **ПАО «Вымпел Коммуникации»** представить в адрес Магаданского УФАС России **в срок до «01» сентября 2021 г.** следующие документы и информацию:

-письменные пояснения по факту нежелательной рекламы, поступившей на мобильный телефон К. А.В. без его согласия, со ссылками на нормативно-правовые акты;

-документы (локальные акты) ПАО «ВымпелКом», содержащие сведения о политике и правилах предоставления услуг Обществом абоненту;

-документы Общества, раскрывающие понятие «системы информационно-справочного обслуживания» **со ссылкой на конкретные пункты, разделы** и т.п.

-иные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

**Ответ просим направить по факсу 8(4132)627774 либо на адрес электронной почты to49@fas.gov.ru с последующей досылкой почтой.**

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - **ПАО «ВымпелКом»** либо его представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела № 049/05/18-225/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

Принять дистанционное участие в рассмотрении дела возможно посредством интернет-видеоконференции, для чего Вам необходимо перейти в назначенное время по гиперссылке: **<https://fas3.tconf.rt.ru/c/9580650147>**.

Инструкция по дистанционному участию в рассмотрении дела доступна на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по адресу <https://magadan.fas.gov.ru/news/10140>.

Для принятия участия в рассмотрении дела Вам необходимо:

-перейти в назначенное время по указанной гиперссылке;

-в случае участия в рассмотрении дела представителей, чьи полномочия не подтверждены материалами дела, заблаговременно до начала рассмотрения дела направить посредством электронной почты (to49@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия указанных представителей,

-при рассмотрении дела в дистанционном режиме быть готовым продемонстрировать лицу, рассматривающему дело, оригинал доверенности и документ, удостоверяющий личность (например, служебное удостоверение, паспорт, военный билет и т.п.).