

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 049/05/18-108/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

«12» апреля 2024 г.

г. Магадан

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе В.В. С. – заместитель руководителя управления, рассмотрев материалы о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при направлении смс-сообщений рекламного характера, направленных на мобильный телефон заявителя без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Магаданским УФАС России рассмотрено заявление Е.Д.А. (рег.№ 603-ИП/23 от 14.02.2024) по факту наличия признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) при распространении рекламной информации, переданной путем направления смс-сообщений на мобильный телефон заявителя (абонентский номер +7.) без предварительного согласия абонента.

По результатам рассмотрения указанного заявления установлено следующее.

Смс-сообщение направлено заявителю в сети оператора сотовой связи ПАО «МТС» 06.02.2024 в 18-54 со следующим текстом:

«Дмитрий, достигать целей легко: оформите кредит-получите решение за 5 минут: grb.ru /ccash Банк ГПБ(АО)».

Кроме того, 09.02.2024 в 12-02 смс-сообщение направлено заявителю в сети оператора сотовой связи ПАО «МТС» со следующим текстом:

«Меняйте каждый день к лучшему с кредитной картой «180 дней». Оформите до 29.02: s.grb.ru/m/trQiv8adk Банк ГПБ (АО)».

В качестве подтверждения получения указанной рекламы к заявлению приложены скриншоты смс-сообщений.

15.02.2024 Магаданским УФАС России в адрес ПАО «МТС» направлен запрос о предоставлении информации.

28.02.2024 в антимонопольный орган поступили письменные пояснения ПАО «МТС», согласно которым Общество указало рекламораспространителем ООО «М.т» (ИНН.) на основании Договора №. от ., заключенного между ПАО «МТС» и ООО «М.». Согласно приложению № 1 к указанному договору, ООО «М.т» использует для отправки смс-сообщений именной номер «Gazprombank».

29.02.2024 Магаданским УФАС России в адрес ООО «М.» направлен запрос о предоставлении информации (рег. номер МР/620/24), однако в установленный срок запрошенная информация не поступила.

29.02.2024 Магаданским УФАС России в адрес АО «Газпромбанк» направлен запрос о предоставлении информации (рег. номер МР/622/24), однако в установленный срок запрошенная информация не поступила.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, свидетельствующих о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Магаданским УФАС России письмом № ВС/745/24 от 13.03.2024 срок рассмотрения заявления продлен до 14.04.2024.

22.03.2024 Магаданским УФАС России в адрес ООО «М.» направлен дополнительный запрос о предоставлении информации, однако до настоящего времени запрошенная информация не поступила.

27.03.2024 Магаданским УФАС России в адрес АО «Газпромбанк» направлен дополнительный запрос о предоставлении информации, однако до настоящего времени запрошенная информация не поступила.

В силу 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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.

Обязанность по получению согласия и подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе. При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя. Поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, рекламодателем не является.

Оператор связи не является распространителем информации или сведений, содержащихся в совершенном рекламном звонке, поскольку выполняет лишь техническую функцию передачи.

Как следует из текста договора Договора №. от . заключенного между ПАО «МТС» и ООО «М.», заказчик рассылки (ООО «М.») до начала оказания услуги рассылки обязан получить от пользователей предварительное согласие на получение пользователями смс-сообщений путем регистрации пользователя в информационных системах заказчика рассылки (п.3.3.3 Договора).

Таким образом, ПАО «МТС» не является рекламодателем,

рекламопроизводителем или рекламодателем при совершении указанного звонка рекламного содержания. Общество осуществляет только передачу информации, сформированной отправителем, при этом целью является оказание услуг, а не распространение рекламы.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе под рекламой понимается информация, распространяемая 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средство 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам. В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица не является обстоятельством, исключающим рекламный характер телефонного звонка. Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

При таких данных следует признать, что направленные смс-сообщения являются рекламой, так как распространяется неограниченному кругу лиц, содержит в себе сведения, направленные на привлечение внимания к объекту рекламирования, поддержание интереса к нему, имеет целью формирование и поддержание интереса к финансовым услугам, а именно кредиту и кредитной карте.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, смс-сообщения, направленные ООО «М.» 06.02.2024 и 09.02.2024 по сети подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер абонента Е. Д.А. без его предварительного согласия, содержит признаки нарушения требования ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является рекламодателем.

Ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о

рекламе.

Собранными материалами подтверждается, что ООО «М.» (ИНН ., юридический адрес: .) является рекламораспространителем.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, чч. 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пп «а» п. 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением РФ от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 049/05/18-108/2024 по признакам нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе в отношении ООО «М.» (ИНН ., юридический адрес: .).

2. Признать лицами, участвующими в деле:

-заявитель: Е.Д. Ал. (адрес электронной почты: .);

-лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ООО «М.» (ИНН ., юридический адрес: .).

3. Назначить дело № 049/05/18-108/2024 к рассмотрению **на «07» мая 2024 г. в 15 часов 30 минут** по адресу: г. Магадан, пр-кт Ленина, д. 28Б, каб. 101.

4. ООО «М.» представить в адрес Магаданского УФАС России **в срок до «06» мая 2024 г.** следующие документы и информацию:

-письменные пояснения по рассматриваемому факту с учетом настоящего определения со ссылкой на нормативно-правовые акты;

-копии договоров (соглашений), заключенных ООО «М.» с заказчиками в виде подключения их к технической базе – аппаратно-программному комплексу, используемому для технического обеспечения предоставления контент услуг абонентам в реальном масштабе времени, посредством сети оператора сотовой связи с использованием абонентских терминалов (в том числе копии договоров на оказание услуг связи или иных договоров с физическими лицами);

-документы, подтверждающие наличие согласия Е. Д.А. на получение информации рекламного характера на мобильный телефон;

-иные документы и информацию, имеющие значения для рассмотрения настоящего дела.

В случае, если принимались меры по прекращению распространения указанной смс-рекламы на номер заявителя Егорова Д.А. представить документальное подтверждение.

Запрашиваемые документы и информацию необходимо представить в адрес Магаданского УФАС России на электронный адрес **fo49@fas.gov.ru** с последующей досылкой почтой. Все документы, представляемые в Магаданское УФАС России,

должны быть заверены в утвержденном порядке.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ООО «М.» либо его представителей с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела № 049/05/18-108/2024 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/2930922693>**.

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.).

Председатель комиссии: В.В. С.