

## РЕШЕНИЕ

29 ноября 2017 года г. Челябинск

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

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 101-08/2017, возбужденное по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя +7-958-\*\*\*-\*\*-82 без предварительного согласия абонента, в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России обратилось физическое лицо по факту поступления по факту поступления 21 августа 2017 года в 10:06 на телефонный номер <...> -951-\*\*\*-\*\*-18 смс-сообщения с рекламой: «ТОЛЬКО 7 ДНЕЙ работаем в 0! LEXUS NX, RX, LX на невероятных условиях! Спешите предложение ограничено! До 23 августа Лексус Челябинск на пр. Ленина, 3е. Подр. по тел. 8 351 \*\*\* \*\*9 9, звоните!» от отправителя +7-958-\*\*\*-\*\*-82 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера +7-958-\*\*\*-\*\*-82, 8-351-\*\*\*-\*\*-99 входят в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Ростелеком».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «Ростелеком» представило письменные пояснения, согласно которым телефонный номер <...> -958-\*\*\*-\*\*-

82 предоставлен в пользование абоненту ООО «Автоспецсервис» по договору оказания услуг подвижной связи от 11.04.2017 № 6598354.

В ответ на запрос № 12044/08 от 25.09.2017 г. ООО «Автоспецсервис» пояснило, что 24.10.2015 г. в рамках проведения ремонтных работ автомобиля LEXUS GS300, принадлежащего <...>, оформлен договор на выполнение работ транспортного средства и ремонтный ордер № LRy004919/001. При оформлении указанных документов Клиент указал в ремонтном ордере контактный номер <...> -951-\*\*\*-\*\*-18.

При подписании договора № LRy004919/001 <...> подтвердил свое согласие на получение информации от компании путем смс-рассылок, e-mail рассылок, содержащих информацию о действиях Исполнителя в отношении транспортного средства Заказчика, а также информацию рекламного характера об акциях, скидках, лотереях и т.д., проводимых Исполнителем. Согласие Заказчика в отношении смс-оповещения действует бессрочно, за исключением случаев обращения Заказчика к Исполнителю с требованием аннулировать указанное согласие (п. 6.4. договора № LRy004919/001 от 24.10.2015 г.).

<...> в ООО «Автоспецсервис» после 24.10.2015 г. с требованием аннулировать его согласие на получение смс-рассылок с информацией рекламного характера не обращался, иного <...> не подтверждается.

Согласно ч. 1 ст. 18 ФЗ «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.

Поскольку согласие было получено, Клиент получил смс-сообщение на номер <...> -951-\*\*\*-\*\*-18 от ООО «Автоспецсервис» с принадлежащего последнему номера +7-958-\*\*\*-\*\*-82.

Для предотвращения подобных обращений в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области Общество обязуется прекратить незамедлительно рекламную рассылку на номер <...> -951-\*\*\*-\*\*-18 и удалить указанный номер из базы данных ООО «Автоспецсервис».

ООО «Автоспецсервис» считает, что действовало добросовестно и не нарушало нормы Федерального закона «О рекламе».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «Ростелеком» представило письменные пояснения, согласно которым телефонный номер <...> -351-\*\*\*-\*\*-99 предоставлен в пользование абоненту ООО «СЕЙХО-МОТОРС» по договору оказания услуг телефонной связи от 01.01.2006 № 6004706/3.

В ответ на запрос № 12044/08 от 25.09.2017 ООО «СЕЙХО-МОТОРС» пояснило, что Общество является владельцем телефонного номера +7351\*\*\*\*99. Указанный номер телефона подключен по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, 3Е.

По данному адресу свою хозяйственную деятельность осуществляет ООО «Автоспецсервис» и фактически использует телефонный номер <...> \*\*\*\*99 для осуществления своей деятельности.

Номер закреплен за отделом сервиса ООО «Автоспецсервис», что подтверждается копией договора об оказании услуг подвижной связи №

6598354. Поэтому в смс, отправленном на номер <...> -951-\*\*\*-\*\*-18, содержится номер <...> \*\*\*\*\*99, который соединяет с сервисными консультантами ООО «Автоспецсервис».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заявителю на его телефонный номер <...> августа 2017 года поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя +7-958-\*\*\*-\*\*-82 без его предварительного согласия.

Вместе с заявлением в адрес антимонопольного органа поступили скриншоты электронной почты заявителя, из которых следует, что 29 июня 2017 года в 13:55 заявитель на адрес электронной почты Reception@lexus-chel.ru обратился с требованием прекратить рассылку СМС-сообщений рекламного характера на его мобильный телефон.

29 июня в 13:59 заявителю поступил ответ с адреса электронной почты reception@lexus-chel.ru о том, что специалисты Лексус-Челябинск свяжутся с заявителем в течение 1 рабочего часа. Однако, как указывает заявитель, специалисты Лексус-Челябинск с ним не связались, рассылка смс-сообщений не прекратилась.

Согласно статье 3 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.

В силу части 1 статьи 18 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 от 07.07.2003 № 126 «О связи» (далее – Закон 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 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.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не

докажет, что такое согласие было получено, что отражено в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Сообщение со сведениями: «ТОЛЬКО 7 ДНЕЙ работаем в 0! LEXUS NX, RX, LX на невероятных условиях! Спешите предложение ограничено! До 23 августа Лексус Челябинск на пр. Ленина, 3е. Подр. по тел. 8 351 \*\*\* \*\*9 9, звоните!», является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к автомобилям марки «Lexus».

В материалах отсутствуют документы, свидетельствующие о получении предварительного согласия абонента +7-951-\*\*\*-\*\*-18 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи. Кроме того, имеются документы, свидетельствующие о принятии Заявителем мер по недопущению распространения рекламных сообщений от ООО «Автоспецсервис» путем обращения на адрес электронной почты Reception@lexus-chel.ru письменного отказа: «Здравствуйте. Требование. В прошлом, являясь потребителем различных ваших товаров и услуг, а также, не исключая, останусь и в будущем, на основании части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», требую прекратить рассылку СМС-сообщений РЕКЛАМНОГО характера на мой мобильный телефон. Требование является бессрочным. <...>. моб. тел. 8951\*\*\*\*\*18. <...>».

В связи с тем, что Заявитель отказался от получения рассылки СМС-сообщения с рекламой: «ТОЛЬКО 7 ДНЕЙ работаем в 0! LEXUS NX, RX, LX на невероятных условиях! Спешите предложение ограничено! До 23 августа Лексус Челябинск на пр. Ленина, 3е. Подр. по тел. 8 351 \*\*\* \*\*9 9, звоните!», а в Челябинском УФАС России сведения о получении отправителем согласия абонента +7-951-\*\*\*-\*\*-18 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной СМС-рекламы противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Отправителем рекламного СМС-сообщения на номер Заявителя без его предварительного согласия является ООО «Автоспецсервис», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7-958-\*\*\*-\*\*-82 (договор об оказании услуг связи), пояснениями ООО «Автоспецсервис», сведений опровергающих данный факт материалы дела не содержат.

Таким образом, направление рекламы, содержащей сведения: «ТОЛЬКО 7 ДНЕЙ работаем в 0! LEXUS NX, RX, LX на невероятных условиях! Спешите предложение ограничено! До 23 августа Лексус Челябинск на пр. Ленина, 3е. Подр. по тел. 8 351 \*\*\* \*\*9 9, звоните!», осуществлено ООО «Автоспецсервис», являющимся рекламораспространителем указанной рассылки.

Доказательств, свидетельствующих о получении согласия абонента +7-951-\*\*\*-\*\*-18 в материалы дела не представлено.

Из анализа норм Закона о связи, Закона о рекламе следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

Документов, материалов, указывающих, что ООО «Автоспецсервис» приняты достаточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Закона о связи, части 1 статьи 18 Закона о рекламе при направлении СМС-сообщений с рекламой на номер абонента +7-951-\*\*\*-\*\*-18 Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Автоспецсервис» не представлено.

В силу статьи 44.1 Закона о связи обязанность по идентификации абонента перед направлением ему СМС-сообщений, в том числе рекламного характера возложена на заказчика рассылки в случае, если рассылка осуществлялась по его инициативе.

Условие о предварительном согласии абонента на распространение рекламы по сетям электросвязи следует из части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является ООО «Автоспецсервис» как лицо, осуществившее распространение рекламы по сетям электросвязи.

Поскольку ООО «Автоспецсервис» удалило телефонный номер +7-951-\*\*\*-\*\*-18 из базы данных Общества, Комиссия считает возможным предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу: «ТОЛЬКО 7 ДНЕЙ работаем в 0! LEXUS NX, RX, LX на невероятных условиях! Спешите предложение ограничено! До 23 августа Лексус Челябинск на пр. Ленина, 3е. Подр. по тел. 8 351 \*\*\* \*\*9 9, звоните!», распространенную 21 августа 2017 года ООО «Автоспецсервис» с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента +7-951-\*\*\*-\*\*-18 на получение рекламы, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации

Федерации о рекламе не выдавать.

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 «Автоспецсервис» и его должностного лица.

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