

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-34-2018

Резолютивная часть решения объявлена 05 декабря 2018 года

г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 19 декабря 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

- Соловьев В.Д., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
- Васильева Ю.О, специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-34-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством направления смс - сообщений на телефонный номер <ФИО> без предварительного согласия последнего,

в отсутствие заявителя <ФИО>, а также представителей Общества с ограниченной ответственностью «СКРЕПА» (далее – ООО «СКРЕПА»), надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 04-6/2-34-2018 возбуждено по заявлению <ФИО> (далее - заявитель) в отношении ООО «СКРЕПА» по признакам нарушения части 1 статьи 18 и части 13 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с распространением 07.08.2018 в 15:42 на телефонный номер Заявителя <телефон> без его >предварительного согласия посредством смс-сообщения рекламы следующего содержания: «Переведем займ на счет сегодня на vivazaim.ru/5pgD», SMS-центр: <телефон>, отправитель: <телефон>.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, **реклама** 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; **объект рекламирования** - товар, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама -

реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования является финансовая услуга - займ.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, обязанность доказать наличие согласия на получение рекламы

возложена на рекламодателя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. 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».

Телефонный номер заявителя <телефон> закреплен за оператором связи ПАО «ВымпелКом».

<ФИО>, являющемуся абонентом ПАО «ВымпелКом» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 29.01.2007, поступило 07.08.2018 в 15:42 на телефонный номер без его предварительного согласия посредством смс-сообщения реклама следующего содержания: «Переведем займ на счет сегодня на vivazaim.ru/5prgD», SMS-центр: <телефон>, отправитель: <телефон>. Факт поступления смс - сообщения подтвержден представленной ПАО «ВымпелКом» детализацией оказанных услуг за 07.08.2018 по вышеуказанному номеру.

Согласно информации ПАО «ВымпелКом» (письмо от 22.08.2018 № б/н) вышеуказанное смс - сообщение поступило на телефонный номер заявителя с телефонного номера <телефон>, который выделен ООО «СКРЕПА» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 25.07.2018 № 693827779.

ООО «СКРЕПА» не отрицает факт отправки вышеуказанного смс-сообщения на телефонный номер Заявителя, при этом сообщает, что заявитель дал согласие посредством обращения 22.04.2018 к сервису <https://vivazaim.ru/articles/subscribe>, указав сведения о себе (Ф.И.О., дату рождения и номер телефона). ООО «СКРЕПА» дополнительно пояснило, что указанный сервис уведомляет пользователя о различных предложениях по займам только в случае, если пользователь подписался на уведомления от сервиса <https://vivazaim.ru>, предоставив сведения (Ф.И.О., дату рождения и номер телефона) и согласился с политикой обработки персональных данных. При этом ООО «СКРЕПА» не представило доказательств наличия такого согласия.

Исходя из правовой позиции, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме,

достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Таким образом, факт заполнения <ФИО> такой заявки в сети интернет не подтвержден документально. При этом, даже при условии, что такая заявка заполнялась заявителем, ее наличие не подтверждает согласие <ФИО> на получение вышеуказанной рекламы.

С учетом изложенных обстоятельств ООО «СКРЕПА» не представило доказательств наличия согласия абонента <ФИО> на получение рекламы посредством смс-сообщения, поступившего 07.08.2018 в 15:4 на выделенный ему телефонный номер <телефон>, в связи с чем его действия совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «СКРЕПА».

Согласно части 13 статьи 28 Закона о рекламе реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, не допускается.

Основным видом деятельности ООО «СКРЕПА» является – 45.31 торговля оптовая автомобильными деталями, узлами и принадлежностями. По состоянию на 05.12.2018 ООО «СКРЕПА» не представило информацию о лице, которое предоставляет займы, а при обращении к официальному сайту Центрального Банка России установлено, что ООО «СКРЕПА» не значится в реестре микрофинансовых организаций, в связи с чем ООО «СКРЕПА», распространяя рекламу услуг по предоставлению потребительских займов, нарушает требования части 13 статьи 28 Закона о рекламе.

В связи с отсутствием доказательств прекращения распространения рекламы, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи ООО «СКРЕПА» и ПАО «ВымпелКом», как лицу, имеющему возможность обеспечить исполнение предписания, предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 статьи 18, частью 13 статьи 28, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37, 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом

дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную посредством смс – сообщений, ненадлежащей; признать действия ООО «СКРЕПА» (<адрес>, ИНН – 7722440187, ОГРН - 1187746200674), выразившиеся в распространении 07.08.2018 в 15:42 на телефонный номер <телефон> без предварительного согласия посредством смс-сообщения рекламы о представлении потребительских займов, нарушающими часть 1 статьи 18 и часть 13 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «СКРЕПА» (<адрес>, ИНН – 7722440187, ОГРН - 1187746200674) и ПАО «ВымпелКом» (<адрес>, ИНН – 7713076301, ОГРН - 1027700166636) как лицу, имеющему возможность прекратить или обеспечить прекращение нарушения законодательства о рекламе, предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения без предварительного согласия абонента.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении рекламораспространителя вышеуказанной рекламы – ООО «СКРЕПА».

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

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: В.Д. Соловьев, Ю.О. Васильева

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-6/2-34-2018

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

19 декабря 2018 г.
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Соловьев В.Д., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Васильева Ю.О., специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

на основании решения от 19.12.2018 по делу № 04-6/2-34-2018 и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частей 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «СКРЕПА» (<адрес>, ИНН – 7722440187. ОГРН - 1187746200674) и ПАО «ВымпелКом» (<адрес>, ИНН – 7713076301, ОГРН - 1027700166636) как лицу, имеющему возможность прекратить или обеспечить прекращение нарушения законодательства о рекламе, в **10-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить распространение на телефонный номер <...> рекламы услуг по предоставлению потребительских займов.

2. ООО «СКРЕПА» (<адрес>, ИНН – 7722440187. ОГРН - 1187746200674) ПАО «ВымпелКом» (<адрес>, ИНН – 7713076301, ОГРН - 1027700166636) представить в Тверское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 15.01.2019 либо в течение десяти дней со дня исполнения настоящего предписания.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Обжалование в судебном порядке настоящего предписания не приостанавливает его исполнение.

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: В.Д. Соловьев, Ю.О. Васильева