

О признании рекламы ненадлежащей

<...>

ООО «СМС ТРАФИК»

115088, г. Москва,

проезд Южнопортовый 2-й,

д.20А, стр.4, п.1, эт. 2, п.2

<...>

ООО «СП Теле»

109004, г. Москва,

пер. Тетеринский, д.16, помещ.4

info@sptele.com

РЕШЕНИЕ
по делу №052/05/18-83/2024

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 19 марта 2024 года

Решение в полном объеме изготовлено 27 марта 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о

рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №052/05/18-83/2024, возбужденное по обращению <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее — «ООО СМС Трафик»), с привлечением в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») - Общество с ограниченной ответственностью «СП Теле» (далее — «ООО СП Теле») (ИНН 9709095961 ОГРН 1237700454650), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона ФЗ «О рекламе», в присутствии представителя «ООО СМС Трафик» по доверенности от 29.12.2023 - <...>

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение <...> (№25905/23 от 19.10.2023), направленное Службой по защите прав потребителей и обеспечению доступности финансовых услуг Центрального Банка России, по поводу рекламы, распространенной на телефонный номер без согласия абонента.

В связи с этим, Определением от 18.01.2024 в отношении ООО «СМС Трафик» возбуждено дело №052/05/18-83/2024 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 06 февраля 2024 года в 09 часов 00 минут посредством проведения видео-конференц-связи.

Определением от 06.02.2024 рассмотрение дела отложено на 27.02.2024 в 09:15.

Определением от 29.02.2024 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства привлечено ООО «СП Теле».

Рассмотрение дела назначено на 19.03.2024 в 10:15.

Рассмотрение дела по существу состоялось 19 марта 2024 года в 10 часов 15 минут посредством проведения видео-конференц-связи.

О времени и месте рассмотрения дела стороны уведомлены надлежащим образом.

Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Как следует из обращения, на телефонный номер <...> поступили следующие смс-сообщения:

19.08.2023 в 10:14 с буквенного номера baksu.ru: «По заявке 4338 одобрена сумма 15000 руб- mnyx.ru/BfyQcSUa»;

06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера baksu.ru: «По заявке 3377 одобрена сумма

23000 руб – dngb.ru/k52hJAbJ».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: реклама - 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — услугам по предоставлению займов.

Таким образом, рассматриваемая информация отвечает всем признакам, установленным пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

По утверждению заявителя, заявку на получение займа она не подавала, согласия на получение рекламы не давала.

Согласно информации, размещенной на сайте ФГУП ЦНИИС (<https://zniis.ru/>), телефонный номер<...> относится к номерной емкости оператора связи - ПАО «МТС».

В связи с этим, Определением от 18.12.2023 Нижегородское УФАС России возбудило дело №052/05/18-2998/2023 в отношении ПАО «МТС» по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела, представитель ПАО «МТС» сообщил, что смс - сообщения от абонентов с буквенными номерами «baksu.ru», «denga-24.ru», «finok.ru», «denngi.ru», «moneyall.ru», «vdolg-rf.ru», «slavzaim.ru», «ekzaem.ru», «finxx.ru», «cash-4-u.ru» направлены ООО «СМС Трафик» на основании договора №б/н от 12.12.2017.

Учитывая выше изложенное, Комиссия Нижегородского УФАС России пришла к выводу о необходимости выделить в отдельное производство дела в отношении ООО «СМС Трафик» по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с этим, Определением от 16.01.2024 в отношении ООО «СМС Трафик» выделено в отдельное производство дело №052/05/18-83/2024 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела №052/05/18-83/2024 представитель ООО «СМС Трафик» сообщил, что инициатором рассылки смс-сообщений, отправленных в период с 01.10.2023 г. является ООО «СП Теле», на основании Договора №126/23 от 01.10.2023, заключенного с ООО «СМС-Тарфик».

В связи с этим, Комиссия Нижегородского УФАС России привлекла к участию в рассмотрении дела №052/05/18-83/2024 ООО «СП Теле».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

Таким образом, Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента (физического или юридического лица).

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

В своем отзыве по делу от 12.03.2024 (вх.№6072-ЭП/24) ООО «СП Теле» сообщило, что инициатором рассылки от имени отправителя с буквенным номером «baksu.ru», а также лицом, определившим содержание смс-сообщения, является ООО «СЕВЕН ТЕХНОЛОДЖИ» (ИНН 6316145067 ОГРН 1096316004674) на основании Договора №СП-СЕ01-2020 от 01.10.2023, заключенного между ООО «СП Теле» (Исполнитель) и ООО «СЕВЕН ТЕХНОЛОДЖИ» (Заказчик). По утверждению ООО «СП Теле», общество не является участником отношений по формированию рекламного сообщения, самостоятельно не взаимодействует с физическим лицом, не предоставляет ему товары, работы, услуги и не распространяет рекламу чьих-либо товаров, работ, услуг. В случае получения информации о том, что Абонент против получения рассылки сообщений от указанного Заказчика, ООО «СП Теле» сообщает об этом Заказчику. Предварительная проверка невозможна, поскольку автоматизированная система не позволяет проверять список номеров и текстсообщений, они отправляются в зашифрованном виде к Оператору или следующему посреднику для направления Оператору. Под системой в силу Договора понимается принадлежащий Исполнителю программно-аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения. Характер работы с ним предполагает, что Исполнитель организует доступ к сервису посредством установки программного обеспечения на устройства Заказчика или предоставляет ему доступ через защищенный канал к закрытой части сайта.

Основная особенность и цель программного обеспечения — упрощение работы с услугой по доставке сообщений Абонентам Операторов подвижной связи и обеспечение безопасного зашифрованного соединения. Комплекс оборудования и программного обеспечения Исполнителя позволяет Заказчику самостоятельно формировать текст сообщения, следить за доставкой сообщений и работать с базой для отправки. Все данные, полученные от Заказчика, которые хранятся на ресурсах ООО «СП Теле», хранятся в зашифрованном виде, обрабатываются автоматически, в соответствии с требованиями законодательства о соблюдении тайны переписки и защиты персональных данных.

Рассмотрев доводы ООО «СП Теле», Комиссия считает их не состоятельными в силу следующего.

В соответствии с пунктом 3.2.3. Договора №СП-СЕ01-2020 от 01.10.2023 исполнитель (ООО «СП Теле») обязуется в случаях, предусмотренных законом, получить от абонента, которому заказчик (ООО «СЕВЕН ТЕХНОЛОДЖИ») планирует отправлять сообщения, предварительное согласие, выраженное посредством совершения абонента действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения. Сообщение считается отправленным без предварительного согласия абонента, если заказчик не докажет, что такое согласие было получено.

ООО «СП Теле» не представило в антимонопольный орган согласие <...> на получение рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссия Нижегородского УФАС России пришла к выводу, что рекламодателем спорного смс-сообщения является ООО «СП Теле».

Таким образом, реклама, распространенная 19.08.2023 в 10:14 с буквенного номера bakxu.ru: «По заявке 4338 одобрена сумма 15000 руб- mnyx.ru/BfyQcSUa», 06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера bakxu.ru: «По заявке 3377 одобрена сумма 23000 руб – dnqb.ru/K52hJAbJ» в адрес <...> противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама, распространенная ООО «СП Теле» 19.08.2023 в 10:14 с буквенного номера bakxu.ru, 06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера bakxu.ru на номер <...> является ненадлежащей, противоречащей требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время отсутствуют данные об исключении

телефонного номера из рекламной рассылки, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ООО «СП Теле» предписание, направленное на устранение выявленного нарушения.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «СП Теле» 19.08.2023 в 10:14 с буквенного номера baksu.ru: «По заявке 4338 одобрена сумма 15000 руб-*mnyx.ru/BfyQcSUa*», 06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера baksu.ru: «По заявке 3377 одобрена сумма 23000 руб – *dngb.ru/K52hJAbJ*» на номер <...>, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «СП Теле» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

<...>