

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 074/05/18-1464/2023

26 июня 2023 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы по факту поступления на абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера от отправителя под буквенным обозначением «TochkaStrah» без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе»).

### УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица (вх. № 5604/23 от 26.04.2023) по факту поступления 18.04.2023 на абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Страхование от Клеща за 250 руб. Точка Страхования. <...>» от отправителя под буквенным обозначением «TochkaStrah» без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательства заявителем представлен скриншот смс-сообщения, а также детализация услуг связи, согласно которой смс-сообщение поступило на телефонный номер <...> 18.04.2023 в 15:42.

Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «Т2 Мобайл» о представлении необходимых документов и сведений (от 27.04.2023 исх. № АК/5470/23).

ООО «Т2 Мобайл» представлены письменные пояснения, согласно которым направление смс-сообщения абоненту <...> от отправителя «TochkaStrah» осуществляло ООО «Бизнес Технологии» (ИНН <...>).

ООО «Бизнес Технологии» представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми отправка смс-сообщения осуществлена ИП З<...>. через техническую платформу по договору о предоставлении услуг от 10.09.2022 № БТ-ИПЗ/09/22. ООО «Бизнес Технологии» указано, что ИП З<...> представлены сведения о заполнении абонентом формы регистрации, в соответствии с которым абонент дал свое согласие на обработку персональных данных и получение рекламных материалов. К письменным пояснениям ООО «Бизнес Технологии» представлен ответ ИП Ц<...>(ИНН <...>), содержащий скриншоты формы регистрации, политики конфиденциальности, формы регистрации на сайте <https://челябинск-осаго.точкастрахования.рф>, программ с указанием дат: 28.02.2023, 28.04.2023.

Согласно пояснениям, представленным ИП З<...>, отправка смс-сообщения осуществлялась ООО «СМС БЛИСС» (ИНН <...>) по договору о предоставлении услуг от 01.08.2019 № В-096/19. ИП З<...> указывает, что ООО «СМС БЛИСС» представлены сведения о регистрации абонента с телефонным номером <...> на интернет-сайте. ИП З<...> сообщает, что ей проведены мероприятия по

блокировании возможности отправки смс-сообщений на телефонный номер <...>. К письменным пояснениям ИП З<...> представлен ответ ИП Ц<...> (ИНН <...>).

ООО «СМС БЛИСС» представлены пояснения, в соответствии с которыми Общество предоставляет услуги по доступу к программному и аппаратному обеспечению своим партнерам, которые занимаются заключением договоров с конечными заказчиками рассылок сообщений. Отправка сообщений на телефонный номер <...> производилась из учетной записи заказчика рассылки: t89089389537. С данным клиентом взаимодействует партнер ООО «Мобайл Маркетинг» (ИНН <...>). По результату электронного запроса ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ», получен ответ в виде описания процесса получения согласия абонента и принт-скрин записи из базы данных заказчика. Рекламораспространителем и заказчиком отправки сообщения является ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ». К письменным представлен ответ ИП Ц<...> (ИНН <...>), скан-копия договора № Д20200601-1-П-smsbliss от 01.06.2020, заключенного с ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ».

Заявителем направлено письмо (от 18.05.2023 вх. № 6523/23), согласно которому он просит производство по заявлению прекратить, в связи с тем, что 12.05.2023 с ним связался ИП Ц<...> (ИНН <...>), сообщив о направлении смс-сообщения ошибочно.

Челябинским УФАС России направлен запрос заявителю (от 08.06.2023 исх. № ВЛ/7484/23) о представлении необходимых сведений, в ответ на который последним представлена информация о том, что 28.02.2023, 28.04.2023 заявитель не посещал сайт <https://челябинск-осаго.точкастрахования.рф>, какие-либо формы, заявки на данном сайте не заполнял. Заявитель также указывает, что смс-сообщения с подтверждающим кодом на его телефонный номер не приходили.

*Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.*

Согласно части 1 статьи 3 Федерального 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 соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства 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 силу части 1 статьи 18 Федерального 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.

Таким образом, Федерального закона «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

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

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 «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 Федерального 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.

Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно правовой позиции Федеральной антимонопольной службы Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя-распространителя. При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Между тем, согласие абонента на получение рекламы должно четко содержать волеизъявление лица на получение рекламы. В случае отсутствия четкого волеизъявления абонента реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Так, 18.04.2023 на абонентский номер заявителя (<...>) поступило смс-сообщение следующего содержания: «Страхование от Клеща за 250 руб. Точка Страхования.<...>» от отправителя под буквенным обозначением «TochkaStrah».

Информация, поступившая заявителю посредством смс-сообщения, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания;

- направлена на формирование, поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования является компания услуги страхования от укуса клеща.

Таким образом, информация, поступившая заявителю посредством смс-сообщения, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам страхования от укуса клеща.

Согласно документам и сведениям, представленным ООО «СМС БЛИСС», заказчиком рекламы является ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ». В соответствии с пунктом 3.2.2 договора № Д20200601-1-П-smsbliss от 01.06.2020, заключенного между ООО «СМС БЛИСС» и ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ» последний в обязательном порядке самостоятельно и за свой счет получить от абонента, на мобильный терминал которого планируется отправка сообщений с информацией заказчика, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена оператору в случае необходимости.

Необходимо отметить, что в качестве доказательства получения согласия ООО «СМС БЛИСС» представлен ответ ИП Ц<...>, содержащий скриншоты формы регистрации, политики конфиденциальности, формы регистрации на сайте <https://челябинск-осаго.точкастрахования.рф>, программ с указанием дат: 28.02.2023, 28.04.2023.

Однако, заявитель утверждает, что 28.02.2023, 28.04.2023 не посещал сайт <https://челябинск-осаго.точкастрахования.рф>, какие-либо формы, заявки на данном сайте не заполнял. Заявитель также указывает, что смс-сообщения с подтверждающим кодом на его телефонный номер не приходили.

С учетом изложенного, распространение указанной рекламы содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

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

Рекламораспространителем является ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ» (ИНН <...>).

В качестве заинтересованного лица необходимо привлечь индивидуального предпринимателя Ц<...> (ИНН <...>).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

## ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 074/05/18-1464/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № № 074/05/18-1464/2023 к рассмотрению на 24.07.2023 в 13:00 по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 330.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ» (ИНН <...>);

- заинтересованное лицо - ИП Ц<...> (ИНН <...>).

4. ООО «МОБАЙЛ МАРКЕТИНГ ЭДЖЕНСИ» в срок до 21.07.2023 надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) письменные пояснения по факту направления смс-сообщения рекламного характера абоненту<...>, с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.2) информацию о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер <...>

4.3) иные сведения, имеющие отношения к рассматриваемому делу.

5. ИП Ц<...> в срок до 21.07.2023 надлежащим образом заверенные документы и сведения:

5.1) письменные пояснения по факту представления ответа ИП Ц<...> по вопросу представления согласия абонента <...>

5.2) иные сведения, имеющие отношения к рассматриваемому делу.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей, их полномочия должны быть оформлены доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.

Дополнительно сообщаем, что в целях обеспечения реализации Ваших прав на участие в рассмотрении дела путем дистанционного участия посредством видеоконференцсвязи с использованием программного обеспечения TrueConf необходимо на адрес [to74@fas.gov.ru](mailto:to74@fas.gov.ru) заблаговременно представить ходатайство об участии в данном рассмотрении.