ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 074/05/18-2084/2021

06 августа 2021 года г. Челябинск

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 02 июня 2021 года в 19:46 часов на телефонный номер<...> путем направления СМС-сообщения рекламного характера от отправителя под буквенным обозначением «CIAN.RU» без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление физического лица (вх. №7781-ИП/21 от 07.06.2021) по факту поступления 02.06.2021 в 19:46 на телефонный номер <...> СМС-сообщения с рекламой: «Циан и N1.RU – новый этап интеграции с 5 июля: все объявления, опубликованные на Циан в Челябинске и Челябинской области, появятся на N1.RU. Изменятся цены на продвижение объявлений: https://promo.cian.ru/ciann1_chelyabinsk» от отправителя под буквенным обозначением «CIAN.RU» без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательства заявителем представлен скриншот текста сообщения, содержащего ссылку на сайт, в ходе осмотра которого специалистами Челябинского УФАС России составлен акт осмотра № 65-2021 от 08.06.2021.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым направление СМС-сообщений абоненту <...> от отправителя под буквенным обозначением «CIAN.RU» осуществляло Общество с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (<...>) (далее — ООО «СМС Трафик»), с которой заключен Договор № 225/SMS-BULK от 01.06.2015 в редакции Дополнительного соглашения № 5 от 01.03.2018.

Согласно сведениям, представленным ООО «СМС Трафик», направление СМС-сообщения осуществлено в рамках исполнения договора № 486/13 с ООО «Мобайл Парк». Инициатором рассылки СМС-сообщения является ООО «Мобайл Парк», используя альфанумерический номер «CIAN.RU».

Согласно сведениям, представленным ООО «Мобайл Парк», Общество является разработчиком технологической платформы услуги «МТС Коммуникатор» для Публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее ПАО «МТС») и оказывает для ПАО «МТС» услуги технической поддержки на основании Договора № D0810232 от 12.03.2008. Договор, заключенный между ООО «Мобайл Парк» и ООО «СМС Трафик», подтверждает, что Система, предоставленная ООО «СМС Трафик», используется ООО «Мобайл Парк» исключительно в целях обеспечения обязательств по Договору технической поддержки с ПАО «МТС», то есть для обеспечения юридическим лицам — Клиентам ПАО «МТС» технической возможности обработки, маршрутизации и доставки части СМС-сообщений абонентам сетей, отличных от МТС, при использовании Клиентами ПАО «МТС» услуги «МТС Коммуникатор».

ООО «Мобайл Парк» перенаправило ответ, полученный от ПАО «МТС» (вх. 10695-ЭП/21 от 05.08.2021), согласно которому ПАО «МТС» подтверждает, что абонент «CIAN.RU» является корпоративным клиентом ПАО «МТС». При этом в ответе ПАО «МТС» отсутствуют дополнительные сведения о корпоративном клиенте «CIAN.RU».

Челябинским УФАС России направлен запрос ПАО «МТС» (исх. № АК 9769/21 от 02.08.2021) о представлении доказательств получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...>, на получение СМС-сообщений рекламного характера от отправителя под буквенным обозначением «CIAN.RU», ответ до настоящего времени не получен.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю 02.06.2021 в 19:46 на телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой: «Циан и N1.RU – новый этап интеграции с 5 июля: все объявления, опубликованные на Циан в Челябинске и Челябинской области, появятся на N1.RU. Изменятся цены на продвижение объявлений: https://promo.cian.ru/ciann1_chelyabinsk» от отправителя под буквенным обозначением «CIAN.RU» без предварительного согласия абонента.

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.

Информация, которая поступила заявителю посредством СМС-сообщений, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к размещению объявлений на сайте Циан и N1.RU, в том числе содержит ссылку для ознакомления подробно.

Таким образом, информация, которая поступила заявителю посредством СМС-сообщений, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

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.

Закон о рекламе возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

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.

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 рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рекламы от абонента по буквенным обозначением «CIAN.RU», а Челябинским УФАС России не установлено иное, то распространение указанной рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований частей 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 следует признать ПАО «МТС» (<...>) как лицо, осуществившее распространение рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 074/05/18-2084/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Продлить срок рассмотрения дела № 074/05/18-2084/2021 до 06.11.2021.

2. Назначить дело № 074/05/18-2084/2021 к рассмотрению на 17 сентября 2021 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 330.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ПАО «МТС»

4. ПАО «МТС» представить в Челябинское УФАС России в срок до 10 сентября 2021 года надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) документы, материалы, подтверждающие наличие согласия абонента <...> на получение СМС-сообщения рекламного характера от отправителя под буквенным обозначением «CIAN.RU»;

4.2) письменные пояснения по факту направления рекламного СМС-сообщения абоненту <...> с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3) договор, заключенный с ООО «Мобайл Парк»;

4.4) договор, заключенный с CIAN.RU;

4.5) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

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.

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких

сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В целях обеспечения реализации Ваших прав на участие в рассмотрении дела путем дистанционного участия необходимо на адрес to74@fas.gov.ru заблаговременно представить ходатайство об участии в данном рассмотрении.

Для оперативного получения корреспонденции от Челябинского УФАС России в электронном виде можно подключить сервис «Электронные письма» АО «Почта России» (https://zakaznoe.pochta.ru/).