

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-106/2020

«29» мая 2020 г. г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

заместитель
председателя
Комиссии: «...» – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,
члены Комиссии: «...» – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Смоленского УФАС России,
«...» – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-106/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления 20.01.2020 в 13час.07мин. от отправителя под именем «...» SMS-сообщения с рекламой на телефонный номер «...», без согласия на то абонента, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

представители лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - индивидуального предпринимателя «...», а также заявителя (либо сам заявитель), на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 21.01.2020 по электронной почте поступило обращение физического лица от 21.01.2020 (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 20.01.2020 в 13час.07мин. на номер телефона «...», абонентом которого он является, от отправителя под именем «...» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания: «Вам доступен займ до 30 000 рублей под ставку 0% –». В своём обращении заявитель указал, что своего согласия на получение вышеуказанной рекламы он не давал, что является нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно письму ПАО «...», на основании договора об оказании услуг связи № «...» (для корпоративных клиентов) от 06.06.2019, заключенного ПАО «...» с индивидуальным предпринимателем «...», буквенный идентификатор «...» был выделен индивидуальному предпринимателю «...» в рамках услуги «коммуникатор».

Смоленским УФАС России 20.03.2020 в отношении индивидуального предпринимателя «...» вынесено Определение о возбуждении дела № 067/05/18-106/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в котором рассмотрение дела назначено на 15.04.2020 в 9 часов. Указанное определение было направлено индивидуальному предпринимателю «...» на адрес электронной почты и заказным письмом по адресу регистрации, заявителю - на адрес электронной почты. Согласно информации с официального

сайта Почты России заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором, направленное индивидуальному предпринимателю «.». прибыло в место вручения 27.03.2020, но письмо не получено с отметкой «неудачная попытка вручения».

15.04.2020 индивидуальный предприниматель «.» либо его представитель, на рассмотрение дела не явился; запрашиваемые у индивидуального предпринимателя «.» сведения в Смоленское УФАС России не представлены.

Определением Смоленского УФАС России о продлении срока рассмотрения дела № 067/05/18-106/2020 от 15.04.2020 срок рассмотрения дела был продлён до 19.06.2020, дела назначено к рассмотрению на 29.05.2020. Указанное определение было направлено индивидуальному предпринимателю «.» на адрес электронной почты и заказным письмом по адресу регистрации, заявителю - на адрес электронной почты. Согласно информации с официального сайта Почты России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором направленное индивидуальному предпринимателю «...» прибыло в место вручения 19.04.2020, но письмо не получено с отметкой «неудачная попытка вручения».

29.05.2020 индивидуальный предприниматель «.» либо его представитель, на рассмотрение дела не явился; запрашиваемые у индивидуального предпринимателя «.» сведения в Смоленское УФАС России не представлены.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 29.05.2020 следует считать, что индивидуальный предприниматель «.» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела № 067/05/18-106/2020.

Комиссией Смоленского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

20.01.2020 в 13час.07мин. на номер телефона «...», без согласия на то абонента, от отправителя под именем «...» через SMS-центр номер «...» поступило SMS-сообщение с информацией следующего содержания: «Вам доступен займ до 30 000 рублей под ставку 0% –».

Согласно статье 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространяемая 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, поскольку целевым назначением ее распространения является привлечение внимания, формирование и поддержание интереса неопределённого круга лиц к финансовым услугам - займам до 30 000 рублей под ставку 0% и способствует их продвижению на рынке.

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.

Учитывая, что заявитель указал, что своего согласия на получение рекламы он не давал, распространение SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента «...» без его на то согласия, является нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В тексте распространяемой рекламы указывалось на услуги по выдаче займов до 30 000 рублей под ставку 0%.

На основании пункта 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Согласно пункту 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, организатор торговли, клиринговая организация, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, управляющая компания негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг.

Указание соответствующего наименования организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отчество).

В тексте распространяемой рекламы присутствует информация об оказании финансовой услуги по выдаче займов до 30 000 рублей под ставку 0%, но отсутствует указание на наименование лица, оказывающего эти услуги, что является нарушением части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Учитывая изложенное, в указанной выше рекламе, распространяемой посредством использования сетей электросвязи, содержатся нарушения требований части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 и частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, на основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе, несёт рекламодатель. Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании выписки из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер SMS-центра «...» входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «...» (регион – Новосибирская область).

Согласно письму ПАО «...» от 31.01.2020 указанное SMS-сообщение с буквенным идентификатором «...» поступило на сервисную платформу ПАО «...» с последующей доставкой через SMS-Центр ПАО «...» на абонентский номер «...». В ходе проверки ПАО «...» установлено, что буквенный идентификатор «...» был выделен индивидуальному предпринимателю «...» на основании договора № _____ от 06.06.2019 (далее – корпоративный клиент) в рамках услуги «коммуникатор». В соответствии с заявлением на добавление услуги «коммуникатор» ПАО «...» подключило корпоративному клиенту услугу «МТС коммуникатор» и выделило буквенный идентификатор «...», посредством которого через канал ПАО «...» указанный клиент направляет SMS-сообщения своим зарегистрированным пользователям. При этом формирование и отправка SMS-сообщения осуществляется корпоративным абонентом через его личный кабинет, выделенный ему в рамках услуги «коммуникатор», управление которой осуществляется посредством выделенного ему логина и личного пароля, что позволяет ему самостоятельно отправлять и принимать сообщения для нескольких абонентов одним кликом, привязывать сообщения к тематическим тегам, отправлять и принимать сообщения в корпоративной информационной системе, отправлять сообщения из привычных программ, просматривать статистику отправленных и полученных SMS-сообщений. Кроме того, согласно пункту 3.2.17 Условий пользования данной услугой, размещаемых на сайте МТС, обязанность по получению предварительного и надлежащим образом оформленного согласия абонентов на получение ими рекламных SMS-сообщений или автоматической рассылки, направляемых пользователем Услугой по сети подвижной связи, возлагается именно на пользователей (корпоративных абонентов). Таким образом, корпоративный клиент самостоятельно, без участия ПАО «...», определяет и формирует содержание данных SMS-сообщений и определяет круг абонентов, которым он и направляет сообщения.

Таким образом, согласно договору об оказании услуг связи № _____ (для корпоративных клиентов) от _____, заключенного ПАО «...» с индивидуальным

предпринимателем «...», в рамках услуги «коммуникатор» индивидуальному предпринимателю «..» (далее – пользователь) был выделен буквенный идентификатор «...», который указан как отправитель указанной выше ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 4.5 договора об оказании услуг связи № (для корпоративных клиентов) от, заключенного ПАО «..» (Оператор) с индивидуальным предпринимателем (Абонент), Абонент выражает безусловное согласие с условиями оказания соответствующего вида услуг, в т.ч. с Условиями оказания услуг подвижной связи, являющимися неотъемлемой частью договора, наравне с выбранными Абонентом Тарифными планами и Приложениями.

На основании пунктов 3.2.9, 3.2.13 и 3.2.16 Условий использования услуги «..» коммуникатор» пользователь обязуется не использовать общие номера услуги « коммуникатор», а также индивидуальные федеральные абонентские номера, выделенные пользователю в целях оказания Услуги, для отправки рекламных SMS-рассылок; пользователь гарантирует, что содержание передаваемого сообщения, а также используемый им индивидуальный номер, не нарушают прав третьих лиц и не нарушают действующего законодательства РФ; пользователь гарантирует Оператору, что отправка SMS-сообщений осуществляется им в рамках действующего законодательства РФ и автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные SMS-сообщения отправляется только тем получателям, которые дали пользователю предварительное и надлежащие оформленное согласие.

Учитывая вышеизложенное, рекламораспространителем указанной выше рекламы, по вине которого произошло распространение ненадлежащей рекламы без согласия на то абонента телефонного номера «...», является индивидуальный предприниматель «..».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу финансовых услуг: «Вам доступен займ до 30 000 рублей под ставку 0% – «...», распространяемую путём осуществления 20.01.2020 рассылки SMS-сообщения через SMS-центр «..» от отправителя под именем «...» на абонентский номер «...» без предварительного согласия на то абонента, в тексте которой отсутствует указание на наименование лица, оказывающего финансовые услуги, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю «...» предписание о прекращении

нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя «...».

Решение изготовлено в полном объеме «3» июня 2020 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.