РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №054/05/18-1642/2020

«23» сентября 2020 г г.
Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <…>

члены Комиссии: <…>

рассмотрев дело № 054/05/18-1642/2020, возбужденное по факту распространения сообщения рекламного характера через мессенджер WhatsApp на номер заявителя <...>, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствии:

заявителя: физическое лицо (уведомлен),

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: <…> (630110, г.Новосибирск, ул.Народная, 50/1, кв.40) (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 11439э от 25.07.2020г.) о нарушении законодательства РФ о рекламе, согласно которому на номер заявителя **<...>** поступило sms-сообщение рекламного характера через мессенджер WhatsApp, следующего содержания:

от отправителя: <...>

дата и время: 01.06.2020., 22:31,

текст: «Sale -10% KODI Professional

При покупке

KODI Top+ KODI Base

Скидка на каждый товар -10%

Участвуют все объемы

Цены на сайте указаны без учета скидки

*сроки проведения акции с 28.05-15.06

Оформление заказов на доставку:

<...>

Принятие заказов круглосуточно наш сайт: https://crm54.su/

Минимальная сумма заказа НСК 1000

Минимальна по РФ 2000

Мы в Instagram https://www.instagram.com/crm_nsk

Подписывайся

Отправьте +, чтобы перейти в главное меню».

По данному факту возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «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.

Распространенная информация является рекламой, так как привлекает внимание у неопределенного круга лиц к объекту рекламирования и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (кредиту, предоставляемого ПАО Банк «ФК Открытие»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия, какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»). Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС», номер отправителя <...> принадлежит <...> <…>, также исходя из ответа ООО «Регистратор доменных

имён РЕГ.РУ» <...> является администратором сайта crm54.su, указанного в рекламе. Таким образом <...> является заинтересованным лицом в распространении рекламы через мессенджер WhatsApp на номер заявителя, исходя из изложенного рекламораспространителем рассматриваемой информации является <...> (630110, г.Новосибирск, ул.Народная, 50/1, кв.40).

Согласно ответу <...> (вх. № 14962 от 17.08.2020) SMS-рассылка рекламы, указанная в запросе Новосибирского УФАС России ею не осуществлялась, соответственно никаких документов, связанных с SMS-рассылкой предоставить не может. Номера <...>, <...> принадлежат <...> как физическому лицу и периодически используются ею при осуществлении предпринимательской деятельности, что не запрещено действующим законодательством. Документов об их приобретении у <...> <…> не сохранилось.

Что касается указанного сообщения, <...> поясняет следующее.

Периодически к ней обращаются покупатели и просят выслать им информацию о контактах, продаваемом товаре, его свойствах, акциях и т.п. Как правило, просят передать информацию через различные мессенджеры, что она делает по их просьбе. Просьбы высказываются как в письмах, так и посредством голосовой связи. Никаких данных, подтверждающих эти просьбы, она не сохраняет. <...> предполагает, что данное сообщение отправлено ею по просьбе потребителя. Возможно, при отправке она неверно указала телефон и сообщение пришло к лицу, которое его не запрашивало.

В случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой (Письмо ФАС России от 27.06.2016 N АД/43482/16).

Исходя из ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе» согласие на получение рекламы должно быть получено именно от абонента телефонного номера. Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Наличие согласия абонента номера: <...> <...> <…> не представила.

Таким образом, в действиях рекламораспространителя рассматриваемой рекламы – <...> <…>, допустившего направление смс-сообщения без согласия абонента-заявителя, содержится нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя стороны Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального

закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на абонентский номер <...> <...> 01.06.2020г. в 22:31 через мессенджер WhatsApp следующего содержания:

«от отправителя: <...>

дата и время: 01.06.2020., 22:31,

текст: «Sale -10% KODI Professional

При покупке

KODI Top+ KODI Base

Скидка на каждый товар -10%

Участвуют все объемы

Цены на сайте указаны без учета скидки

*сроки проведения акции с 28.05-15.06

Оформление заказов на доставку:

<...>

Принятие заказов круглосуточно наш сайт: https://crm54.su/

Минимальная сумма заказа НСК 1000

Минимальна по РФ 2000

Мы в Instagram https://www.instagram.com/crm_nsk

Подписывайся

Отправьте +, чтобы перейти в главное меню».

ненадлежащей рекламой,

а <...> (<…>) нарушившей требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой, 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.

2. Выдать <…> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3 . Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «24» сентября 2020г.

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