

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 024/05/18-228/2020

17 апреля 2020 года
Красноярск

г.

Резолютивная часть решение оглашена 17.04.2020.

В полном объеме решение изготовлено 17.04.2020.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник аналитического отдела <...>, члены Комиссии: специалист – эксперт контрольного отдела <...>, специалист – эксперт отдела информатизации и контроля рекламы <...>, рассмотрев материалы дела № 024/05/18-228/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения <...> рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России поступило заявление физического лица (далее – Заявитель) (вх. № 115 от 10.01.2020) по факту получения 30.12.2019 в 11:21 на используемый им абонентский номер <...> -953-368-08-63 с абонентского номера + 7-958-042-41-49 (номер смс-центра + 7-904-349-01-00), рекламы в виде нежелательного смс-сообщения следующего содержания: «Вы стали победителем! БОНУС 100000р. ВАШ! Получить – sl0t.us/ibnPtr» (далее – Реклама). Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, на получение Рекламы, что, по мнению Заявителя, является нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это 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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно части 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Также, Красноярское УФАС России в адрес ООО «Т2 Мобайл» направило запрос (исх. № 281 от 14.01.2020) о предоставлении информации о детализации услуг связи по абонентскому номеру Заявителя + 7-953-368-08-63 за 30.12.2019 и сведения о владельце абонентского номера сервисного центра отправителя смс-сообщения + 7-904-349-01-00.

В адрес Красноярского УФАС России от Санкт-Петербургского филиала ООО «Т2 Мобайл» поступила запрошенная информация, из которой следует: «По результатам проверки установлено, что 30.12.2019 в 11:21 направление смс-сообщения абоненту + 7-953-368-08-63 от отправителя + 7-958-042-41-49 осуществляла компания АО «Компания ТрансТелеКом», с которой заключен договор возмездного оказания услуг по организации доступа к услугам связи, оказываемым с использованием бизнес-модели виртуальной сети подвижной радиотелефонной связи.

Согласно данным ЕГРЮЛ, полученным с официального сайта Федеральной налоговой службы (<https://egrul.nalog.ru/>), АО «Компания ТрансТелеКом» (ИНН 7709219099, ОГРН 1027739598248) зарегистрировано по адресу: 123317, г. Москва, ул. Тестовская, д. 8.

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи полученных из официальных источников: Выписки из реестра Российской системы и плана нумерации на сайте Федерального агентства связи (с определением региона оператора связи) (<https://rossvyaz.rii/devatelnost/resurs-numeracii/vvpiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii>) и Базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» (<http://vwww.zniis.ru/bdprn/check>) абонентский номер <...> с которого осуществлялось направление смс-сообщения + 7-958-042-41-49 выделен АО «Компания ТрансТелеКом» для целей оказания услуг связи на территории Рязанской области.

Оказание услуг подвижной радиотелефонной связи абоненту, идентифицируемому по номеру + 7-958-042-41-49, осуществляется АО «Компания ТрансТелеКом» самостоятельно с использованием бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с пунктом 2 Требований к оказанию услуг подвижной радиосвязи и радиотелефонной связи при использовании бизнес-моделей виртуальных сетей подвижной радиосвязи и радиотелефонной связи, утвержденных Приказом Минкомсвязи России от 20.10.2017 № 570, обеспечение доступа абонентов к сетям связи оператора связи, оказывающего услуги с использованием виртуальных сетей, осуществляется с использованием элементов сетей связи других операторов связи, имеющих необходимые лицензии в области оказания услуг связи.

С учётом указанной нормы, доступ абонента с номером + 7-958-042-41-49 к сети связи АО «Компания ТрансТелеКом» осуществляется с использованием элементов сетей связи (в том числе СМС-центр + 7-904-349-01-00), принадлежащих ООО «Т2 Мобайл». При этом АО «Компания ТрансТелеКом» является полноценным оператором связи-владельцем лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи, а соответственно, самостоятельно исполняет все обязанности и несет ответственность за соблюдение требований законодательства в области связи, а также законодательства о рекламе.

Сообщаем, что абонентский номер <...> -904-349-01-00 принадлежит технологическому смс-центру нашей компании (Tele2), поэтому ООО «Т2 Мобайл» не заключает отдельного договора на пользование данным смс-центром. В технической детализации абонентов-получателей смс-сообщений может отображаться указанный номер <...>. Данный номер используется исключительно для установления взаимодействия оборудования по сигнализации и маршрутизации смс-сообщений и не выделен в пользовании кому-либо из абонентов нашей компании.

В связи с вышеизложенным, наша компания не имеет возможности согласно Вашему запросу предоставить копию договора по абонентскому номеру + 7-904-349-01-00.

В соответствии с Вашим запросом направляем копию детализации телефонных соединений абонента + 7-953-368-08-63 за 30.12.2019 г».

В соответствии с представленной информацией 30.12.2019 в 11:21 (время московское) на абонентский номер <...> -953-368-08-63 с абонентского номера + 7-958-042-41-49 поступило смс-сообщение.

Красноярское УФАС России в адрес АО «Компания ТрансТелеКом» направило запрос (исх. № 285 от 14.01.2020) о представлении сведений о владельце абонентского номера + 7-958-042-41-49, с которого на абонентский номер Заявителя + 7-953-368-08-63 поступила рассматриваемая Реклама.

Из представленных в адрес Красноярского УФАС России сведений следует, что абонентский номер <...> -958-042-41-49 предоставлен в пользование <...> на основании договора об оказании услуг связи б/н от 17.12.2019, заключенного между АО «Компания ТрансТелеКом» и <...>.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что доказательства получения от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -953-368-08-63, предварительного согласия на получение Рекламы отсутствуют, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия

Заявителя.

Таким образом, Красноярским УФАС России установлено, что рассматриваемая Реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем Рекламы является <...>.

В соответствии с пунктом 3 раздела 2 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила) дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 6 раздела 2 Правил Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России 10.01.2020 поступило рассматриваемое заявление и приложенные к нему материалы.

Таким образом, учитывая, что заявление было передано из ФАС России, Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю обладает полномочиями для возбуждения и рассмотрения дела в отношении <...>.

По данному факту Красноярское УФАС России 6 февраля 2020 года возбудило дело № 024/05/18-228/2020 в отношении <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело), рассмотрение Дела было назначено на 4 марта 2020 года.

Определение о возбуждении Дела (исх. № 2521 от 06.02.2020) было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не обладала информацией о надлежащем уведомлении <...> о дате и времени

рассмотрения Дела.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с неявкой на рассмотрение участвующего в Деле лица и необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения (исх. № 4253 от 04.03.2020) было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения документы и сведения не представлены.

В соответствии со статьей 165.1 «Гражданского кодекса Российской Федерации (части первой)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (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.

Согласно сведениям, указанным в договоре услуг подвижной связи от 06.12.2019, заключенном между АО «Компания ТрансТелеком» и <...>, адресом местонахождения <...> является адрес: <...>. Красноярское УФАС России направило определение о возбуждении Дела № 024/05/18-228/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 2521 от 06.02.2020), определение об отложении рассмотрения Дела № 024/05/18-228/2020 и продлении срока его рассмотрения (исх. № 4253 от 04.03.2020) по указанному адресу. Красноярское УФАС России установило, что согласно сведениям из отчетов об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80082146845000 и отправления с почтовым идентификатором № 80082845110232, указанные почтовые отправления были возвращены отправителю по иным обстоятельствам 14.03.2020 и 10.04.2020 соответственно.

Таким образом, Красноярское УФАС России предприняло все зависящие от него меры по надлежащему уведомлению <...> о дате и времени рассмотрения Дела, в связи с чем Дело было рассмотрено в отсутствие <...>.

Исследовав имеющиеся материалы по Делу, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующие обстоятельства.

На абонентский номер <...> -953-368-08-63, используемый Заявителем, 30.12.2019 в 11:21 с абонентского номера + 7-958-042-41-49, который по договору об оказании услуг подвижной связи от 06.12.2019 принадлежит <...>, поступила Реклама в виде смс-сообщения без предварительного согласия Заявителя на получение Рекламы.

Рассматриваемая Реклама обладает всеми юридическими признаками рекламы, следовательно, является рекламой.

Согласно части 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рекламораспространителем рассматриваемой Рекламы является <...>, адресом места регистрации <...> является адрес: <...>.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что доказательства получения <...> от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -953-368-08-63, предварительного согласия на получение Рекламы отсутствуют, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия Заявителя.

Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рассматриваемая Реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет <...>.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» <...> устранены.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную <...> в виде смс-сообщения, отправленного 30.12.2019 в 11:21 с абонентского номера + 7-958-042-41-49 на абонентский номер Заявителя + 7-953-368-08-63, поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>