

Заявитель:

<...>

**лица, в действиях, содержатся
признаки нарушения законодательства:**

<...>

**лица, располагающие
сведениями о рассматриваемых
в ходе дела обстоятельствах:**

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О продлении и отложении производства по делу № 014/05/18-182/2022
возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск

14 марта 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе (Далее – Комиссия):

<...> – председателя Комиссии;

<...> – члена Комиссии;

<...> – члена Комиссии,

проведя рассмотрение дела посредством сервиса web-видеоконференцсвязи по технологии «TrueConf»,

при участии:

лица, располагающего сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах: ПАО «Мобильные ТелеСистемы» - представитель по доверенности от 16.09.2021 № б/н <...>;

в отсутствие:

заявителя <...> – направила ходатайство о рассмотрении дела без ее участия;

лицо, располагающего сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах: МКК <...> - не подключилось, надлежащим образом извещен;

лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО <...>, не подключилось, надлежащим образом извещен;

Рассмотрев дело № 014/05/18-1882/2022 по признакам нарушения части 1 статьи 18

Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение <...>(вх.№10623п от 13.12.2021 г), указывающее на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя «+7(914)***-**-**» поступило СМС-сообщение рекламного характера от МКК <...> (АО) следующего содержания: 12.12.2021 в 15:15 «Poluchite do 50000 rub. Na12 mes. po stavke ot 0.2% v den! AKCIA – zaym 0%! Skolko I ot dal! Tel: [88007001049](tel:88007001049) ООО MFK CFP zaim.vivadengi.ru».

Антимонопольным органом установлено, что 12.12.2021 в 15:15 от МКК<...>(АО) на абонентский номер заявителя поступило СМС-сообщение рекламного характера с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 3 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое соглашение было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством СМС-сообщения;
- адресована неопределённому кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространённая посредством СМС-сообщения на абонентский номер «+7(914)***-**-**», является рекламой.

Согласно материалам рассматриваемого заявления, распространение рекламы МКК <...> (АО) осуществлено без предварительного согласия Заявителя на получение рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно сведениям, поступившим от ПАО «Мобильные ТелеСистемы» исх.№ДВ

06/00001 от 10.01.2022, установлено, что абонентский номер «+7(914)***-**-**» выделен <...> на основании договора об оказании услуг связи.

Направление рекламного СМС-сообщения осуществлено оператором ПАО «Мобильные ТелеСистемы» на основании заключенного с ООО <...> договора № 438642/МТС от 01.11.2019г., а также соглашения о передаче прав и обязанностей по указанному договору от 01.05.2020г. Абонентский номер МКК<...> (АО), с которого поступило СМС-сообщение рекламного характера к заявителю, выделен ООО <...>. При этом обязанность по получению согласия на получение СМС-сообщений рекламного характера от абонента, возложена на заказчика ООО <...>.

Так, в соответствии с пунктом 3.3.18 Заказчик рассылки принимает на себя следующие обязательства: до начала оказания своих Услуг обеспечить наличие согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (п.22.1 ст.2 ФЗ «О связи»), при необходимости получить иные согласия от Пользователей, которые требуются оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством РФ.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

В данном случае имеются основания полагать, что ООО <...> в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламодателем вышеназванной рекламы, как лица, инициировавшее направление СМС-сообщения рекламного характера на абонентский номер Заявителя без его согласия.

28.02.2022 от ПАО «Мобильные ТелеСистемы» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с поздним поступлением определения о возбуждении дела, а также с необходимостью предоставления документов, которое Комиссией удовлетворено.

В ходе рассмотрения дела, антимонопольным органом установлена необходимость в отложении рассмотрения дела № 014/05/18-182/2022 на 14.03.2022, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

14.03.2022 в ходе рассмотрения дела представитель ПАО «Мобильные ТелеСистемы» <...> сообщила, что абонентский номер «+7(914)***-**-**» принадлежит Яценко Н.В. и является клиентом ПАО «Мобильные ТелеСистемы» на основании договора об оказании услуг связи. Договор в архиве отсутствует. Направленное СМС-сообщение 12.12.2021 в 15:15, по которому рассматривается дело №014/05/18-182/2022 было направлено Заказчиком СМС-рассылки ООО <...>, между ПАО «Мобильные ТелеСистемы» и ООО <...> заключен договор от 01.11.2019 №438642/МТС. По данному договору пунктам 1.2 и 2.1 «СМС-рассылками (далее – Услуги) – автоматическая передача коротких текстовых сообщений от Заказчиков рассылки Пользователем и связанные с ней дополнительные услуги», «МТС оказывает Заказчику услугу СМС-рассылки в соответствии с требованием настоящего Соглашения и приложениями к нему, а Заказчик рассылки обязуется оплачивать оказанные услуги СМС-рассылки в соответствии с настоящим Соглашением». Согласие от абонента полностью ответственность ООО<...>.

ООО <...> направил пояснения и дополнительные документы к материалу дела. В пояснении ООО <...> сообщает, что СМС-сообщение от буквенного абонента «vivadengi» было направлено Заказчиком рассылки ООО <...> в рамках договора оказания услуг №413054 от 22.09.2015г., заключенного между ООО <...> (Исполнитель) и ООО <...> (Заказчик). По данному договору определено пункт 1.2 «Личный кабинет - многофункциональный веб-интерфейс Заказчика в сервисе SMSC.RU, находящийся по адресу: <http://smc.ru>, доступ в который осуществляется после авторизации - ввода логина и пароля. В личный кабинет Заказчик выполняет отправки или получение Сообщений, просматривает статистику, отслеживает состояние Электронного счета и пр.»; пункта 3.2.1 Заказчик обязан: «соблюдать требования законодательства Российской Федерации при исполнении Договора в отношении использования Услуг, требования законодательства других стран, в которые выполняется рассылка Сообщений, а также норм международного права»; пункта 3.2.3 Заказчик обязан: «в обязательном порядке получить от Абонента или адресата согласен на получение Сообщений, выраженного по средством совершения ими действий, однозначно идентифицирующих этого абонента или адресата и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение Сообщений, в форме, которая может быть предъявлена Оператору связи в качестве доказательства наличия такого согласия».

Изучив имеющиеся в материалах дела документы, выслушав лицо, участвующего в деле, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), пришла к выводу о необходимости привлечения, в качестве лица, в действиях, которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО <...>.

В силу 2, 3 абзацев пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, рассмотрение дела может быть отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств; а так же для привлечения к участию в деле иных лиц, участие которых в деле, по мнению антимонопольного органа, необходимо.

С учетом вышеуказанных обстоятельств рассмотрение настоящего дела подлежит отложению.

Принимая во внимание наличие фактов, указывающих на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с первым и вторым абзацем пункта 38, пункта 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

определила:

1. Рассмотрение дела № 014/05/18-182/2022 отложить.
2. В соответствии пункта 31 Правил продлить срок рассмотрения дела № 014/05/18-182/2022 до 14 апреля 2022 года.
3. Назначить дело на **31 марта 2022 года в 16 часов 00 минут** по якутскому времени удаленно, посредством сервиса видеоконференцсвязи по

технологии «TrueConf».

Вход в конференцию: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/3174889665>

Явка заявителя, ООО <...>, ПАО «Мобильные ТелеСистемы», МКК <...> (АО), обязательна (с доверенностью на участие в рассмотрении дела).

4. Привлечь к участию в деле, в качестве лица, в действиях, которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО <...> (ОГРН<...>, ИНН <...>) <...>.
5. ООО <...> в срок **до 29 марта 2022 г.** представить следующие сведения (документы):
 1. имеется ли согласие от Заявителя на получение рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная реклама распространялась без учета требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;
 2. кем определено содержание рассматриваемой рекламы, акты выполненных работ, платежные документы; какие требования предъявлялись к содержанию рекламы рекламодателем;
 3. письменные пояснения по обстоятельствам производства и распространения рассматриваемой рекламы, с какого момента распространяется; от кого и при каких обстоятельствах были получены сведения об абонентском номере заявителя «+7(914)***-**-***».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>