

Определение

Акционерное общество "Загрузка"

Ленинская слобода ул., д. 26, помещ. 4н/1, вн.тер.г. муниципальный округ
Даниловский, г. Москва, 115280

<...>

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/18-933/2023

И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

03 ноября 2023 года г. Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев материалы о распространении рекламы получения денег, кредита, займа с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) поступило заявление <...>, направленное Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Коми № 5021-01/11 от 14.09.2023 (вх. № 6241/23 от 14.09.2023).

Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя <...> поступили СМС-сообщения следующего содержания:

- 24.08.2023 в 10 час. 15 мин. от абонента с буквенным обозначением «Money-star»:

«Нужны деньги? Поможем! Получите деньги на карту:
<https://m.mrktlg.com/L8R3r08IMX>»;

- 28.08.2023 в 12 час. 05 мин. от абонента с буквенным обозначением «ChearMoney»:

«Получите деньги на карту за 7 минут! Нужная сумма без залога! Скорей:
<https://m.mrktlg.com/Njgag2mMLX>»,

«Получите деньги на карту за 7 минут! Нужная сумма без залога! Скорей:
<https://m.mrktlg.com/MnLQ3TmemX>»,

«Получите деньги на карту за 7 минут! Нужная сумма без залога! Скорей:
<https://m.mrktlg.com/8WC97MS1MX>»;

- 28.08.2023 в 12 час. 08 мин. от абонента с буквенным обозначением «kekscredit»:

«Первый заем 0% до 50000 руб. Срок до 30 дней. https://m.mrktlg.com/__49B8xIMX
ООО МКК «Варенье Кредит»;

- 31.08.2023 в 15 час. 11 мин. от абонента с буквенным обозначением «ChearMoney»:

«Получите деньги на карту за 7 минут! Нужная сумма без залога! Скорей:
<https://m.mrktlg.com/VaDna9memX>»;

- 04.09.2023 в 16 час. 23 мин. от абонента с буквенным обозначением «SKB-SINARA»:

«Выгодный кредит до 3 млн.р. от 5,7 % bit.ly/sinara-credit Вернём %!».

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством СМС-сообщений;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: получение денег, кредита, займа, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством СМС-сообщений на абонентский номер <...>, является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В силу положений, установленных 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

ПАО «МТС» письмами № СЗ 02.6-03/КИ-Б/111 исх. от 20.10.2023 (вх. № 7360-ДСП/23 от 23.10.2023), № СЗ 02.6-03/КИ-Б/111-2 исх. от 01.11.2023 (вх. № 7650-ДСП/23 от 01.11.2023) сообщило, что направление СМС-сообщений от абонентов с буквенными обозначениями «Money-star», «CheapMoney», «kexcredit», «SKB-SINARA» осуществлялось АО «Загрузка» (ИНН 7703544582, КПП 772501001, ОГРН 1057746396113, адрес места нахождения: 115280, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Даниловский, Ленинская слобода ул., д. 26, помещ. 4н/1) по его заявке в рамках услуги МТС-Маркетолог.

АО «Загрузка», акцептовав оферту ПАО «МТС» на оказание услуги «А2Р Рассылка», оформило заказ на рассылку информационных сообщений своим получателям (по своей клиентской базе) с использованием выделенных ему буквенных неймингов («Money-star», «CheapMoney», «kexcredit», «SKB-SINARA»).

Услуга «А2Р Рассылка» - услуга по рассылке самим клиентом информационных материалов среди его получателей в каналах коммуникации А2Р.

Управление услугой «А2Р Рассылка» осуществляется самим клиентом через его личный кабинет, что позволяет ему по самостоятельно сформированной базе абонентов ПАО «МТС» других операторов РФ отправлять СМС-сообщения для нескольких абонентов одним кликом. База абонентов ПАО «МТС» и других

операторов клиенту не предоставляется.

Согласно пункту 5.3.2. Оферты на оказание услуги «А2Р Рассылка» в Сервисе Клиент (АО «Загрузка») принимает на себя обязательства, в том числе до начала оказания Услуги получить от Получателя согласие на получение Информационных материалов и иные согласия, если таковые требуются законодательству.

Таким образом, ПАО «МТС» оказывает клиенту только услуги связи по осуществлению СМС-рассылки, которые регламентируются законом «О связи», распространение рекламы при этом не является предметом договорных отношений между АО «Загрузка» и ПАО «МТС».

В данном случае рассылка указанных СМС-сообщений осуществлена по инициативе АО «Загрузка», а ПАО «МТС» лишь осуществило технологические действия, предоставляя техническую возможность совершить рассылку СМС-сообщений.

Таким образом, Коми УФАС России было установлено, что лицом, направившим СМС-сообщения с абонентских номеров с буквенными обозначениями «Money-star», «ChearMoney», «kekscredit», «SKB-SINARA», является АО «Загрузка».

Как следует из представленных ПАО «МТС» материалов, между ПАО «МТС» и <...> заключен договор об оказании услуг подвижной связи МТС от 03.11.2019 (далее – Договор связи).

В соответствии с Договором связи абонент выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям связи. Если не согласен – .

Как следует из Договора связи, графа для отметок «если не согласен» не заполнена. При этом Договор связи подписан обеими сторонами.

Вместе с тем, в материалах заявления отсутствует подтверждение наличия у АО «Загрузка» согласия от заявителя на получение рекламной информации.

Заявителем указано, что согласия на получение рекламной информации она не давала.

Из имеющихся материалов усматривается, что рекламораспространителем СМС-сообщений является АО «Загрузка».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктом 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила),

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/18-933/2023 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - АО «Загрузка» (ОГРН 1057746396113, ИНН 7703544582, КПП 772501001, место нахождения: 115280, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Даниловский, ул. Ленинская слобода, д. 26, помещ. 4н/1).

3. Назначить дело № 011/05/18-933/2023 к рассмотрению на 01.12.2023 года на 12 часов 00 минут по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. АО «Загрузка» в срок до 27.11.2023 года представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

4.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемой рекламы (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

4.2. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рекламы, указанной в п. 4.1 настоящего Определения.

4.3. О периоде распространения рекламы, указанной в п. 4.1 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

4.4. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рекламы, указанной в п. 4.1 настоящего Определения.

4.5. Поясняющие, было ли получено АО «Загрузка» предварительное согласие <...> на получение на её абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 4.1 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 4.1 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

4.6. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

4.7. О должностном лице АО «Загрузка», ответственном за соблюдение АО «Загрузка» рекламного законодательства применительно к рассматриваемой ситуации (с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (трудового договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица).

4.8. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 4.7 настоящего

определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы без учёта требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

4.9. Паспортные данные (копию со 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 4.7 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

4.10. Иные документы и письменную информацию, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

5. <...> вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 29.11.2023.**

6. АО «Загрузка» вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя Общества **в срок до 29.11.2023 года.**

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

<...>

<...>

2023-4565