

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 126-08/2017

20 декабря 2017 года г. Челябинск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «Bistrodengi» без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лицо с заявлением по факту поступления 15 октября 2017 года в 12:34 на телефонный номер <...> -900-***-**-22 смс-сообщения с рекламой: «Вам предварительно одобрен займ на льготных условиях! Сумма до 25 000 р. Приходите в офис с паспортом. Подробности по т. 8800*****00» от отправителя под буквенным обозначением «Bistrodengi» без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -900-***-**-22 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым по результатам проверки установлено, что 15.10.2017 в 12:34 (Московское время +2ч) на номер абонента +7900*****22 поступило входящее смс-сообщение от отправителя «Bistrodengi».

15.10.2017 в 12:34 (Московское время +2ч) направление входящего смс-сообщения абоненту +7900*****22 от отправителя «Bistrodengi» осуществляла компания ООО «ОСК», с которой заключен Договор № 216/SMS-BULK от 01.06.2015 г.

От ООО «ОСК» поступили письменные пояснения, согласно которым Общество осуществляет свою деятельность строго в соответствии с законодательством РФ.

ООО «ОСК» оказывает посреднические технические услуги передачи

текстов сообщений и требований к аудитории сообщений на технически мощности операторов мобильной связи или их партнеров, но не формирует сами сообщения, не определяет их содержание и адресатов.

Указанное сообщение поступало на оборудование Общества от ООО «Магазин Малого Кредитования», переименовано в ООО Микрофинансовая компания «Быстроденьги» на основании заключенного с указанной компанией Договора № sms-50/09-14 от 09 октября 2014 г.

В соответствии с Договором, формирование и отправка sms-сообщений осуществляется Клиентом самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых сообщений. При этом ООО «ОСК» не имеет технической возможности каким-либо образом формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от Клиента sms-сообщения. Программное обеспечение ООО «ОСК» лишь осуществляет передачу текста sms-сообщения и номера адресата сообщения на оборудование оператора связи; указанная передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства со стороны ООО «ОСК».

При этом в соответствии с п. 9 параграфа 2 Правил предоставления услуг, Клиент обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно отказался. В случае если текст рассылаемых с помощью программного обеспечения ООО «ОСК» сообщений, может быть признан рекламой, рекламораспространителем в этом случае будет являться Клиент как лицо, осуществляющее распространение рекламы.

Кроме того, ООО «ОСК» предприняло меры для соблюдения требований действующего законодательства РФ о рекламе. Согласно условиям Договора, ООО «ОСК» предусмотрело возможность приостановления оказания услуг ООО «Микрофинансовая компания «Быстроденьги»» в случае, если факт передачи или содержание сообщений, передача которых осуществляется в рамках оказания услуг по Договору, противоречит применимому законодательству.

Таким образом, ООО «ОСК» предусмотрело не только возможность осуществления контроля за процедурой передачи ООО Микрофинансовая компания «Быстроденьги» sms-сообщений, но и оставил за собой возможность понуждения ООО Микрофинансовая компания «Быстроденьги» к совершению или отказу от совершения тех или иных действий путем приостановления оказания услуг.

В тексте смс-сообщения присутствует телефонный номер <...> *****00.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номер <...> *****00 входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

На запрос Челябинского УФАС России ОАО «Мобильные ТелеСистемы» представило письменные пояснения, согласно которым телефонный номер <...> *****00 оформлен на ООО Микрофинансовая компания «Быстроденьги» на основании Договора об оказании услуг связи № 177398130471 от 08.04.2016 и Дополнительного соглашения № 1/Бесплатный вызов 8-800 от 08.04.2016.

ООО МФК «Быстроденьги» представило письменные пояснения, согласно

которым телефонный номер <...> *****00 используется как контактный номер Колл-центра МФК Быстроденьги.

Так, 24.10.2016 г. между МФК Быстроденьги и ИП <...> был заключен договор № ИП-365, в соответствии с которым Партнер обязуется оказывать услуги по поиску клиентов, заинтересованных в заключение договора потребительского микрозайма.

В настоящее время МФК Быстроденьги направило запрос ИП <...> о предоставлении согласия на сбор и обработку персональных данных абонента, которому принадлежит номер <...> ***-**-22.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Информация, поступившая 15 октября 2017 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретным товарам – музыкальные инструменты.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Из анализа норм Закона о связи, Закона о рекламе следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством

использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

В связи с тем, что физическое лицо утверждает, что не давал согласия на рассылку СМС-сообщения с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Bistrodengi», а Челябинским УФАС России не получено предварительного согласия заявителя на момент осуществления ему рекламной рассылки (15 октября 2017 года), распространение указанной СМС-рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем следует признать ООО МФК «Быстроденьги», которое является отправителем смс-сообщения с рекламой без предварительного согласия абонента с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Привлечь к участию в деле в качестве заинтересованного лица ИП <...>, который является партнером ООО МФК «Быстроденьги» на основании договора № ИП-365 от 24.10.2016 года.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 126-08/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 126-08/2017 к рассмотрению на **28 февраля 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) ООО МФК «Быстроденьги»;

3.3) ИП <...>.

4. **ООО МФК «Быстроденьги»** представить в Челябинское УФАС России в срок **до 26 февраля 2018 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...> -900-***-**-22 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о

причинах его отсутствия;

4.2) письменные пояснения по факту направления рекламных сообщений абоненту +7-900-***-**-22 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3) письменные пояснения о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер <...> -900-***-**-22;

4.4) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

5. ИП <...> представить в Челябинское УФАС России в срок до 26 февраля 2018 года надлежащим образом заверенные документы и сведения:

5.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...> -900-***-**-22 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;

5.2) письменные пояснения по факту указания в рекламном сообщении телефонного номера 8800****00, которое направлено абоненту +7-900-***-**-22 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

5.3) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей их полномочия должны быть оформлены доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.