Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

ПАО «Вымпел-Коммуникации»

ул. Восьмого Марта, дом 10, стр. 14

г. Москва, 127083

e-mail: customercare@beeline.ru

Филиал ПАО «Вымпел-Коммуникации»

в Новгородской области

ул. Мерецкова-Волосова, 3А

г. Великий Новгород, 173007

e-mail: vip@krs.beeline.ru

Заявителю – П.

Исх.№2025/03 от 22.05.18

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № Р-07/18

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«7» мая 2018 года Великий Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Иванов А.Т. - член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

Герасимова М.В. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

рассмотрев дело № Р-07/18 от 16.02.2018 по признакам нарушения Публичного Акционерного Общества «Вымпел - Коммуникации» (ИНН 7713076301; юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр. 14; далее – ПАО «ВымпелКом») части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии:

- заявитель – П., надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела не явился;

- представитель лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ПАО «ВымпелКом» «…»,

УСТАНОВИЛА:

26.01.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) посредством Единого портала государственных и муниципальных услуг в сети «Интернет» по адресу: www.gosuslugi.ru поступило обращение № 262429176 от 25.01.2018 физического лица П. (далее – Заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении SMS-рекламы в сети сотовой (подвижной радиотелефонной) связи без согласия абонента на ее получение (далее – Заявление).

Из Заявления следует, что в период с декабря 2017 по январь 2018 года на абонентский номер Заявителя поступали SMS-сообщения следующего содержания:

05.12.2017 - «Новый год не за горами! До 31 декабря в офисе Билайн по адресу Б. Санкт-Петербургская, д. 39 огромный выбор подарков для самых близких». Далее список товаров с ценами;

19.12.2017 – «Новый год не горами! Скидки до 50 % на смартфоны, планшеты и аксессуары в офисах Билайн». Далее информация об офисах;

20.12.2017 – «Юрий, '1+1' – это новые знакомства и новое общение!» Далее описание этой услуги с ссылкой на сайт;

23.12.2017 – «Samsung Galaxy J-серии со скидкой 10 % - ваш новогодний сюрприз от Билайн!» Далее промокод С18745 и информация об офисах продаж;

27.12.2017 – «Не забудьте о вашем новогоднем подарке: скидка 10% на Samsung Galaxy J-серии». Далее текст аналогичен предыдущему сообщению.

27.12.2017 – реклама кредитной карты от банка «Touch Bank» (www.Touchbank.com/bee).

10.01.2018 - реклама кредитной карты от банка «Touch Bank» (www.Touchbank.com/bee).

17.01.2018 – «Юрий, оформите кредитную карту на сайте l.tinkoff.ru/beeline и получите решение банка за несколько минут. Кредит от АО «Тинькофф Банк», лиц. № 2673».

Заявитель указывает, что все вышеуказанные сообщения отображаются, как сообщения от оператора услуг связи - Публичного Акционерного Общества «Вымпел - Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом») (Beeline) и приходят вместе с информационными и сервисными сообщениями (зачисление денежных средств, уведомление об изменении тарифных опций).

17 января 2018 года после очередного SMS-сообщения, Заявителем, было написано письмо в адрес оператора услуг связи – ПАО «ВымпелКом» на электронный адрес otvet@beeline.ru с требованием прекратить рассылку рекламных сообщений на абонентский номер заявителя «…». В тот же день в 18 часов 40 минут Заявителю поступил ответ об отключении рекламных оповещений.

Следовательно, начиная с 17.01.2018 года согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам, Заявитель не давал.

Однако, 25.01.2018 в 13 часов 46 минут на абонентский номер Заявителя «…»,

вновь поступило сообщение рекламного характера, а именно:

«Уважаемый клиент! Скидка до 50% на аксессуары в офисах Билайн! Успейте в январе: чем больше аксессуаров в чеке – тем больше скидка! Ближайший офис: ул. Большая Санкт-Петербургская, 130. Об акции: www.beeline.ru/sale-accessories».

Таким образом, по мнению Заявителя, указанные действия оператора связи - ПАО «ВымпелКом» по распространению SMS-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В результате рассмотрения Заявления по существу было установлено следующее.

В пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Анализируя содержание вышеуказанного SMS-сообщения от 25.01.2018, можно прийти к выводу, что информация, содержащаяся в нем, обладает всеми признаками рекламы товаров, сопутствующих радиоэлектронной продукции (продажа аксессуаров для смартфонов и планшетов).

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Заявитель П. предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством сотовой (подвижной радиотелефонной) связи не давал.

Таким образом, указанная реклама распространялась посредством использования радиотелефонной связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на её получение.

06.03.2018 в Новгородское УФАС России поступили письменные пояснения ПАО «ВымпелКом» (вх. № 1323 Новгородского УФАС России) по настоящему делу следующего содержания.

Вышеуказанные SMS-сообщения действительно распространялись оператором связи - ПАО «ВымпелКом» на абонентский номер заявителя, поскольку отказа от получения рекламной информации от абонента, способами, определенными в договоре об оказании услуг связи Билайн от 25.09.2015 заключенного между ПАО «Вымпелком» и заявителем (далее – Договор), не поступало.
Согласно пункту 9 Условий оказания услуг связи Билайн, действовавших на момент подписания заявителем Договора установлено:
«Соглашаясь с условиями Договора, абонент выражает свое согласие на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. <u>В случае несогласия абонента с получением рекламной информации условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения сторон при условии, что абонент:</u>
<u>- подпишет соответствующее заявление об отказе при заключении Договора или направит его в адрес оператора связи в период действия Договора, в том числе при принятии изменения условий Договора;</u>
<u>- откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер».</u>
Подписывая Договор заявитель собственноручной подписью подтвердил, что с условиями Договора ознакомлен и согласен.
Заявлений об отказе от получения рекламной информации от заявителя способами, указанными в Договоре, не поступало.
Способ отказа от рекламы, выбранный заявителем – написание письма на адрес электронной почты otvet@beeline.ru не указан в Договоре, и не может являться надлежащим, поскольку Договором определен исчерпывающий перечень таких способов.

13.03.2018 на заседании Комиссии Новгородского УФАС России по рассмотрению настоящего дела представитель ПАО «ВымпелКом» поддержал представленные письменные пояснения в полном объеме.

В связи с вышеизложенным, для получения дополнительных письменных пояснений и доказательств, а также информации относительно

распространения вышеуказанной рекламы в настоящее время, Комиссия сочла необходимым продлить срок рассмотрения настоящего дела.

06.04.2018 от ПАО «ВымпелКом» поступили документы и сведения, а также дополнительные пояснения в отношении рассматриваемого дела (вх. № 1960 от 06.04.2018 Новгородского УФАС России), суть которых сводится к следующему.

17 января 2018 года в 18 часов 39 минут сотрудником ПАО «ВымпелКом» на полученное письмо с адреса электронной почты «…» об отключении смс-рассылок с рекламными предложениями на абонентский номер Заявителя, был дан ответ:

«Здравствуйте, Уважаемый Юрий!

Отключил на Вашем номере смс- рассылку с рекламными предложениями.

Если у Вас возникнут дополнительные вопросы, напишите нам ответ на это письмо».

Данный ответ, является преждевременным и ошибочным, поскольку однозначно идентифицировать абонента по адресу электронной почты не предоставляется возможным.

Заявление, направленное Заявителем посредством электронной почты не было подписано электронной подписью, что дало основание не блокировать рекламную рассылку ПАО «Вымпелком» на указанный в письме номер телефона.

12.04.2018 на заседание Комиссии Новгородского УФАС России по рассмотрению дела № Р-07/18, представитель ПАО «ВымпелКом» поддержал ранее представленные дополнительные письменные пояснения в полном объеме.

Определением об отложении рассмотрения дела № Р-07/18 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 12.04.2018 в срок до 03.05.2018 у ПАО «ВымпелКом» были запрошены дополнительные пояснения и информация по следующим вопросам:

1. соответствует ли действительности информация Заявителя об указании адреса электронной почты «…» в личном кабинете абонента на официальном сайте оператора связи в качестве его контактных данных; для каких целей оператор связи предлагает указывать данную информацию в личном кабинете абонента; по какой причине сведения указанные в личном кабинете абонента об адресе его электронной почты не рассматривались оператором связи как достаточные для идентификации Заявителя и принятия его письма в качестве надлежащего отказа от получения рекламы;

2. алгоритм реализации способа отказа от получения SMS-рекламы при

совершении абонентом вызова на соответствующий телефонный номер оператора связи (какие данные должен сообщить абонент позвонив на соответствующий телефонный номер <...> для прекращения получения рекламы).

3. локальные нормативные акты оператора связи (приказы, распоряжения, соглашения, правила, регламенты, иное), касающееся создания и функционирования системы личных кабинетов абонентов на официальном сайте ПАО «ВымпелКом» (сервис «Мой Билайн»), процедуры регистрации и правил пользования данным сервисом (при наличии).

03.05.2018 ПАО «ВымпелКом» представило письменные пояснения относительно поставленных вопросов (вх. № 2495 Новгородского УФАС России) следующего содержания.

1. Адрес электронной почты «…» был указан абонентом П. в личном кабинете на официальном сайте оператора связи (www.beeline.ru) в качестве канала для направления корреспонденции (уведомлений) от оператора связи.

Согласно пункту 8.4. Условий оказания услуг связи Билайн, действовавших на момент подписания заявителем Договора установлено:

«Абоненту предоставляется возможность получения абонентской корреспонденции по телекоммуникационным каналам связи. Предоставлением электронного адреса, номера факса Абонент подтверждает свое согласие на передачу корреспонденции через открытые каналы связи (Интернет, факс)».

Таким образом, указанный адрес электронной почты в личном кабинете указывается для получения абонентом корреспонденции от оператора связи, в том числе уведомлений о событиях, список которых настраивается в меню Настройки личного кабинета.

Использование адреса электронной почты для идентификации абонента Договором не предусмотрено.

2. Согласно подпункту Б пункта 4.1 Условий оказания услуг связи Билайн абонент берет на себя обязательство не передавать SIM-карту/USIM-карту третьим лицам для снятия с нее информации, копирования информации, изготовления дубликатов SIM-карты/USIM-карты и подобных действий, а также обеспечить невозможность временного доступа третьих лиц к SIM-карте/USIM-карте, который может повлечь осуществление противоправных действий.

В соответствии с пунктом 8.13 Условий оказания услуг связи Билайн отказ от получения пучения рекламы возможен через звонок на единый номер справочной службы Билайн (0611). Абонент идентифицируется по номеру телефона и сообщает оператору о своем отказе от получения рекламы

«ВымпелКом».

Таким образом, телефонный номер однозначно идентифицирует абонента перед оператором связи.

3. Согласно подпункту 7 пункта 4.2 Условий оказания услуг связи Билайн абонент может:

«с использованием личного кабинета сайта в сети Интернет, пройдя идентификацию о порядке, определенном оператором связи, имеет возможность:

- получения информации об Услугах оказываемых оператором и состоянии расчетов за них, иной информации, связанной с оказанием услуг согласно Договору;

- заказа детализации счета;

- изменения состава и перечня оказываемых услуг, тарифных планов, иных условий Договора.

Все действия, совершенные на указанном сайте в сети Интернет после идентификации, считаются совершенными абонентом».

Каких-либо других локальных нормативных актов о порядке функционирования личного кабинета на официальном сайте оператора связи (www.beeline.ru) в ПАО «ВымпелКом» не имеется.

Изучив материалы настоящего дела и дополнительно собранные доказательства, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Выбранный Заявителем способ отказа от получения SMS-сообщений рекламного характера, а именно направление письма с адреса электронной почты «…», не подписанного электронной подписью, не мог быть принят оператором связи как действительный и надлежащий отказ от получения рекламы, поскольку не позволял однозначно идентифицировать абонента (отправителя письма) и соответственно убедиться в наличии его волеизъявления по данному вопросу.

В соответствии с Договором и Условиями оказания услуг связи Билайн для отказа от получения SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер Заявителю П. со своего абонентского номера необходимо было позвонить на единый номер справочной службы Билайн (0611) и сообщить о своем отказе от получения рекламы, поскольку данный абонентский номер однозначно идентифицирует абонента перед оператором связи, либо подписать соответствующее заявление об отказе от получения рекламных сообщений и направить его в адрес оператора связи – ПАО «ВымпелКом».

Поскольку Заявителем надлежащий отказ от получения рекламных сообщений на свой абонентский номер в адрес оператора связи – ПАО «ВымпелКом» направлен не был, то у оператора связи – ПАО «ВымпелКом» по состоянию на 25.01.2018 отсутствовали основания для прекращения распространения на абонентский номер Заявителя SMS-сообщений рекламного характера.

Следовательно, в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При этом Комиссия Новгородского УФАС России обращает внимание ПАО «ВымпелКом» на то, что фактом направления заявления о нарушении законодательства о реклама от 26.01.2018 Заявитель П. однозначно и ясно выразил свой отказ от дальнейшего получения SMS-сообщений рекламного характера, в связи с чем оператору связи – ПАО «ВымпелКом» следует прекратить любое распространение рекламных сообщений на данный абонентский номер.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российкой Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № Р-07/18 от 16.02.2018 прекратить в связи с не подтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии И.А. Куриков

Члены Комиссии А.Т. Иванов

М.В. Герасимова

В соответствии со статьей 37 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» решение антимонопольного органа в виде определения может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.