Определение об отложении рассмотрения дела № 042/05/18-1544/2023

ИП <...>

414018, Астраханская область,

г. Астрахань, ул. Безжонова, <...>

416474, Астраханская область,

Приволжский район, с. Три Протока, д. 6А

pr@evatelecom.ru

Заявителю – электронно

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-1544/2023

«04» апреля 2024г. г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	<...>-	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<...>-	начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	<...>-	ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-1544/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>, адрес: 414018, Астраханская область, г. Астрахань, ул. Безжонова, <...>, зарегистрирован в качестве ИП 28.12.2022, ОГРНИП 322300000003151, ИНН 301725948466) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. от 02.10.2023 № РС-А-1-20231002) перенаправленное ФАС России (исх. от 13.10.2023 № 08/84577/23, вх. от 16.10.2023 № 9611-ЭП/23) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 29.09.2023 в 16 часов 26 минут посредством смс - сообщения от абонента <...>8 на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

«29.09 открытие комисЦЕНТР Тюленина, 11 новое/бу Техника, золото, шубы».

Из заявления следует, что согласие на получение рекламной рассылки заявитель не предоставлял.

В ходе рассмотрения данного заявления Кемеровским УФАС России было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» абонентом признается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

ООО «Т2 Мобайл» представило сведения, согласно которым абонентский номер <...> выделен физическому лицу на основании договора на оказание услуг связи от 20.04.2012 (исх. от 19.10.2023 № 2000.14/12865-23, вх. от 02.11.2023 № 10251/23). Дополнительно ООО «Т2 Мобайл» представлена детализация счета клиента (заявителя) использующего указанный номер за период 29.09.2023-30.09.2023.

ПАО «Ростелеком» представило сведения, согласно которым абонентский номер <...> выделен ИП <...>(адрес: 416474, Астраханская область, с. Три Протока, д. 6А, зарегистрирован в качестве ИП 28.12.2022, ОГРНИП 32230000003151, ИНН 301725948466) с 28.09.2023 по настоящее время (договор № 7698589). Дополнительно представлена детализация исходящих смс-сообщений за 29.09.2023, что подтверждает отправку смс-сообщения с номера <...> на номер абонента (заявителя) <...> (исх. от 14.11.2023 вх. № 10665-ЭП/23 от 14.11.2023).

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение ИП <...> рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента (заявителя) на номер <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

16.11.2023 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1544/2023 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 20.12.2023 на 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о неудачной попытке вручения корреспонденции, имеются в материалах дела).

14.12.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступило объяснение ИП <...> (исх. б/н от 11.12.2023), из которого следует, что 15.01.2023 ИП <...> заключил договор с <...> (далее - <...>) самостоятельно без участия исполнителя в лице ИП <...> на формирование баз телефонных номеров абонентов для рассылки, определения содержания сообщений, производить набор текстов и самостоятельно осуществлять рассылку. ИП <...> предоставляет только услуги доступа в системе программного обеспечения и не формирует, и не рассылает сообщения. Всю ответственность по условиям договора за рассылку сообщений несет <...>.

15.12.2023 Комиссией Кемеровского УФАС России срок рассмотрения дела № 042/05/18-1544/2023 продлен до 16.02.2024.

20.12.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1544/2023 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела и объяснение ИП <...>., Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу в связи с непредставлением ИП <...> копии указанного выше договора.

20.12.2023 определением Кемеровского УФАС России дело № 042/05/18-1544/2023 в отношении ИП <...> было отложено на 30.01.2024 на 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «24 января 2024 17:40 вручение адресату» имеется в материалах дела), а также по электронным адресам ИП <...> и заявителя, имеющихся в материалах дела.

29.01.2024 в адрес Кемеровского УФАС России от ИП <...> поступила копия договора (исх. от 26.01.2024 б/н, вх. № 855-ЭП/24), из которого следует, что между ИП <...> (Исполнитель) и <...> (Заказчик) заключен договор № 176/2023 от 28.03.2023 (приобщен к материалам дела).

Согласно пункту 1.1 Договора Исполнитель оказывает за плату Заказчику услуги доступа к «Системе» для самостоятельной отправки сообщений из личного кабинета, обеспечивающему формирование, отправку и подтверждение об отправке SMS/Viber/Whatsapp сообщений в течение определенного периода (далее - Услуги).

«Система» - комплекс программных средств, позволяющих Заказчику зарегистрироваться, отправлять SMS/Viber/Whatsapp сообщения.

Пунктом 1.2 Договора установлено, что при пользовании услугами Заказчик-<...> самостоятельно без участия Исполнителя - ИП <...> формирует базу телефонных номеров Абонентов для рассылки сообщений, определяет содержание сообщений, производит набор текста и осуществляет рассылку сообщений Абонентам и адресатам в соответствии с требованиями законодательства и условиями Договора.

Согласно пункту 3.2.3 Договора <...> обязан в обязательном порядке получить от Абонента или адресата согласие на получение сообщений, выраженное посредством 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 (пункт 3.2.3 Договора).

Из пункта 7.3 Договора следует, что ИП <...>не несет ответственность за содержание SMS/Viber/Whatsapp сообщений, рассылаемых <...> с использованием системы.

Пунктом 7.4 Договора установлено, что Заказчик обязуется не рассылать

SMS/Viber/Whatsapp сообщения на адреса, полученные методом перебора абонентских телефонных номеров, а также соблюдать законы РФ «О рекламе».

30.01.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1544/2023 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, письменные пояснения ИП <...>, в том числе проанализировав договор № 176/2023 от 28.03.2023, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ИП <...> оказывает за плату <...> услуги доступа для самостоятельной отправки сообщений из личного кабинета.

<...> самостоятельно без участия ИП <...> формирует базу телефонных номеров Абонентов для рассылки сообщений, определяет содержание сообщений, производит набор текста и осуществляет рассылку сообщений Абонентам и адресатам в соответствии с требованиями законодательства и условиями Договора, обязуется не рассылать SMS/Viber/Whatsapp сообщения на адреса, полученные методом перебора абонентских телефонных номеров, а также соблюдать законы РФ «О рекламе».

В данных пояснениях ИП <...> указал адрес: 414018, Астраханская область, г. Астрахань, ул. Безжонова, <...>

Также из пояснений следует, что ИП <...> со своей стороны добавил номер данного абонента (абонентский номер Заявителя <...>) в Глобальный стоп-лист Системы программного обеспечения, для прекращения отправки рекламных сообщений.

С учетом изложенного, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для замены ненадлежащего ответчика ИП <...>. (адрес: 414018, Астраханская область, г. Астрахань, ул. Безжонова, <...>, зарегистрирован в качестве ИП 28.12.2022, ОГРНИП 32230000003151, ИНН 301725948466) надлежащим <...> (адрес: 414024, Астраханская область, г. Астрахань, наб. Приволжского затона, <...>), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением об отложении рассмотрения дела № 042/05/18-1544/2023 рассмотрение дела назначено на 29.02.2024г. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о неудачной попытке вручения корреспонденции, имеются в материалах дела).

16.02.2024 Комиссией Кемеровского УФАС России срок рассмотрения дела № 042/05/18-1544/2023 продлен до 16.04.2024г.

29.02.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1544/2023 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела заявителя, отсутствуют доказательства надлежащего извещения о дате, времени и месте рассмотрения данного дела

<...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить в связи с ненадлежащим уведомлением о месте и времени рассмотрения дела <...>.

Определением от 29.02.2024 рассмотрение дела № 042/05/18-1544/2023 было отложено и назначено к рассмотрению на 04.04.2024 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений с пометкой «11 марта 2024 15:06 Неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела), а также заявителю по электронной почте.

Дополнительно Кемеровским УФАС России был направлен запрос в Управление по вопросам миграции ГУ МВД России по Кемеровской области-Кузбассу о предоставлении информации о месте регистрации/жительства <...>.

Из адресной справки следует, что <...> с адреса (Астраханская область, г. Астрахань, ул. Набережная Приволжского затона, <...>), указанного в представленном ИП <...> договоре № 176/2023 от 28.03.2023, убыл 23.12.2016.

04.04.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1544/2023 в отсутствии лиц, участвующих в деле: <...>, а также заявителя, уведомленного надлежащим образом о дате времени и месте рассмотрения данного дела.

Из материалов дела № 042/05/18-1544/2023 следует:

-абонентский номер 8-950-595-23-37 выделен физическому лицу на основании договора на оказание услуг связи от 20.04.2012, поступление смс-сообщения 29.09.2023 в 12:26 МКС (16:26 Кемерово) подтверждено представленной ООО «Т2 Мобайл» детализацией услуг связи по абонентскому номеру <...> Заявителя;

-абонентский номер 8-939-809-28-48 с 28.09.2023 по настоящее время по договору № 7698589 выделен ИП <...> (зарегистрирован в качестве ИП 28.12.2022, ОГРНИП 322300000003151, ИНН 301725948466) подтверждено ответом ПАО Ростелеком (исх. от 14.11.2023 вх. № 10665-ЭП/23 от 14.11.2023),

- спорное рекламное смс-сообщение на абонентский номер 8-950-595-23-37 Заявителя было направлено 29.09.2023 в 12:26 МСК (16:26 Кемерово) подтверждено представленной ПАО «Ростелеком» детализацией услуг связи с абонентского номера <...>.

В пояснениях ИП <...> (вх. № 11858-ЭП/23 от 14.12.2023) указано, что между ИП <...> и <...> заключен договор 15.01.2023, однако, из представленного ИП <...> договора следует, что он заключен 28.03.2024. Кроме того, адрес <...>, указанный в договоре не действителен с 23.12.2016 и при заключении данного договора, а тем более при указании в договоре паспортных данных и данного адреса <...> у ИП <...> имелась возможность убедиться в достоверности указываемых сведений.

Комиссия Кемеровского УФАС России с учетом изложенного и имеющихся документов в деле решила рассмотрение дела отложить для замены ненадлежащего ответчика <...> (адрес: 414024, Астраханская область, г. Астрахань, наб. Приволжского затона, <...>) надлежащим ИП <...> (адрес: 414018,

Астраханская область, г. Астрахань, ул. Безжонова, <...>, зарегистрирован в качестве ИП 28.12.2022, ОГРНИП 322300000003151, ИНН 301725948466), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктом 32, 35, абзацем 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-1544/2023 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-1544/2023 к рассмотрению на 15 мая 2024 года в 09 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 08 часов 50 минут в каб. 316, посредством видео-конференц-связи, ссылка для участия https://fas2.tconf.rt.ru/c/9658732092.

3. ИП <...> необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России не позднее 08 мая 2024 года представить письменное пояснение по обстоятельствам данного дела.

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Документы, подтверждающие полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

<...>

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

2024-3823