

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ И ПРОДЛЕНИИ СРОКА РАССМОТРЕНИЯ

ДЕЛА № Р-18/07 2017 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

29 марта 2016 года
Благовещенск

г.

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе председателя Комиссии <...>; членов Комиссии: <...>,

в отсутствии заявителя: уведомлен надлежащим образом;

в присутствии представителя ответчика: <...>, действующей по доверенности <...> сроком на три года.

рассмотрев материалы дела № Р-18/07 2017 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») в отношении ПАО <...>

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения заявления И. (далее – Заявитель) установлено, что 27.12.2016 в 16:26 на номер мобильного телефона <...>, принадлежащий заявителю, с номера, имеющего буквенный идентификатор zolotoy585, поступило смс-сообщение рекламного характера:

«Ювелирная сеть «ЗОЛОТОЙ»! ЗОЛОТО за БАЛЛЫ. Забери ВТОРОЕ даром – СЕРЕБРО ДАЕМ В ПОДАРОК. Предложение действует до 31.12.2017г. Количество подарков ограничено. Подробности и адреса магазинов <...>.

Текст вышеназванного смс-сообщения, согласно пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», подпадает под понятие рекламы, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель не давал предварительного согласия на получение рекламы на вышеназванный принадлежащий ему номер сотового телефона.

В целях сбора доказательств, необходимых для определения наличия либо отсутствия признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрения данного заявления по существу, оператору сотовой связи был направлен запрос <...>.

По информации, предоставленной ПАО <...>, И. является абонентом ПАО <...> по договору оказания услуг подвижной связи с предоставлением абонентского номера <...>. Буквенный идентификатор zolotoy585 выделен корпоративному клиенту ООО <...> в рамках договора <...>. Вместе с тем, по данным автоматизированной системе расчетов ПАО <...> по абонентскому номеру заявителя в указанные выше дату и время входящего смс-сообщения не зафиксировано. ПАО <...> указывает, что не формировало текст рассматриваемого рекламного сообщения, список его рассылки и не предпринимало никаких действий, направленных на организацию его распространения.

На запрос информации Амурским УФАС России <...> ООО <...> сообщило, что между обществом и ПАО <...> заключен договор об оказании услуг связи от 02.11.2016 № <...> (далее – договор). Также между указанными сторонами к договору заключено дополнительное соглашение от 02.11.2016 № <...> (далее – Соглашение), согласно пункту 2 которого ПАО <...> (далее - Оператор) обязуется оказывать ООО <...> (далее – Пользователь) за вознаграждение Услуги в соответствии с требованиями настоящего Соглашения и дополнительными соглашениями, являющимися неотъемлемой частью настоящего соглашения.

Согласно пункту 1.5. Соглашения под Услугой понимается услуга для Пользователей по размещению Оператором рекламно-информационных материалов на каналах коммуникации с целевой аудиторией.

Рекламно-информационные материалы – информация (текстовые, графические, видео или аудио материалы), предоставленная Пользователем, направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, предназначенная для размещения на каналах коммуникации Оператора со своими абонентами (пункт 1.1 Соглашения).

Целевая аудитория – абоненты Оператора, которые определены посредством Таргетинга, за исключением абонентов, отказавшихся от получения рекламных сообщений по сети электросвязи от Оператора (пункт 1.3 Соглашения).

Таргетинг – набор критериев, заданный Пользователем, на основании которых осуществляется выбор целевой аудитории среди абонентов Оператора для оказания Пользователю Услуги.

Таким образом, распространителем указанной рекламы предположительно является ПАО <...> среди целевой аудитории – абонентов ПАО <...>, за исключением абонентов, отказавшихся от получения рекламных сообщений по сети электросвязи от Оператора, на основании заявок ООО <...>.

ПАО <...> в ответ на определение о возбуждении дела сообщает, 16.08.2012 между ПАО <...> и И. был заключен договор о предоставлении услуг подвижной связи с

предоставлением в пользование абонентского номера <...>. Согласно пункту 20.32 Правил оказания услуг подвижной связи, существенными условиями устанавливающими факт заключения договора, является абонентский номер <...> оказываемые услуги подвижной связи; порядок, сроки и форма расчетов и иные сведения указанные в Правилах.

Как установлено в п. 6 ст. 44 ФЗ «О связи» Оператор связи предоставляет абоненту с использованием сети Интернет сведения о заключенных договорах в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, а также как указано в п. 27 «Правил оказания услуг телефонной связи» утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.12.2014 №1342, получать информацию об услугах телефонной связи, оказываемых оператором связи..., иную информацию, связанную с оказанием услуг телефонной связи в соответствии с договором.

На основании этого ПАО <...> разместило на интернет сайте, по адресу <...> Условия оказания подвижной связи, содержащие права и обязанности сторон при оказании услуг связи.

Посредством фактического истребования Абонентом услуг подвижной связи, последующей оплаты счетов ПАО <...> гр. И. согласился с Условиями оказания услуг связи, совершив конклюдентные действия, на условиях, предусмотренных Законом «О связи».

Условия оказания услуг подвижной связи, на которые ПАО <...> ссылается в своем ответе, в адрес антимонопольного органа не представлены, указана лишь ссылка в сети Интернет на данные условия. Пройдя по указанной ссылке специалистом УФАС были обнаружены условия оказания услуг, но в редакции от 13.03.2017 г. В пункте 7.6 Условий указано, «Абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения информационных рассылок, рекламы от Оператора и / или его партнеров, распространяемых по сетям связи, а также на использование сведений о нем в целях продвижения товаров/работ/услуг, в том числе, путем осуществления прямых контактов с Абонентом с помощью средств связи, когда необходимость такого согласия предусмотрена действующими нормативно-правовыми актами.

Абонент вправе отозвать данное им согласие в любое время путем направления Оператору соответствующего письменного заявления, являющегося неотъемлемой частью Договора, либо иным способом, установленным Оператором. Согласие считается отзыванным Абонентом с момента получения Оператором указанного в настоящем пункте заявления.

ПАО <...> считает, что письменная форма заявления на получение рекламных и информационных сообщений условиями заключенного договора с гражданином И. не предусмотрена, в связи, с чем не может быть представлена. Отказ от И. в ПАО <...> не поступал.

Предварительное согласие абонента на получение рекламных сообщений от Оператора, а также договор на оказание услуг связи заключенный с И. ПАО <...> в Амурское УФАС России не представлены.

Таким образом, в данной рекламе усматривается наличие признаков нарушения

требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 7 и 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, является: ПАО <...> возбуждено дело № Р-18/07 2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, назначенное к рассмотрению на 29.03.2017 в 10 часов 30 минут.

На заседание Комиссии, представитель ПАО <...> ходатайствовала об отложении рассмотрения дела, в связи с необходимостью поиска согласия абонента, выраженного либо в договоре на оказание услуг связи, либо в регистрационной форме, которые хранятся у стороннего юридического лица в г. Москва.

Комиссия считает ходатайство мотивированным и приняла решение об удовлетворении заявленного ходатайства.

В соответствии с [пунктом 27](#), 31, 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Продлить срок рассмотрения настоящего дела до 01.06. 2017 года.
2. Рассмотрение дела № Р-18/07 2017 отложить.
3. Назначить рассмотрение дела № Р-18/07 2017 на **25.04.2017 10 часов 00 минут** по адресу: г. Благовещенск, ул. Амурская, 150, этаж 4, каб. 403 (регистрация участников дела с «09» часов «45» минут в каб.411).
4. **ПАО <...>** в срок **до 18 апреля 2017 года** представить в Амурское УФАС России по вышеуказанному адресу следующие документы и сведения: <...>
5. <И...> **в срок до 18 апреля 2017 года** представить в Амурское УФАС России следующую информацию: <...>

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 на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Лицам, участвующим в деле, или их представителям при себе следует иметь документ, подтверждающий полномочия лица, а также документ, удостоверяющий личность.

