

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-2136/2020

«04» февраля 2021г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

<...>

>- заместителя руководителя управления;

<...>

>-

ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

Членов Комиссии:

<...>

>-

ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-2136/2020, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл», юридический адрес: 108811, г. Москва, 22-й километр Киевского шоссе, домовладение 6, строение 1, этаж 5, комнате 33, поселение Московский, ОГРН 1137746610088, Дата присвоения ОГРН 18.07.2013, ИНН 7743895280, КПП 775101001) по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ООО «Т2 Мобайл» <...> (Доверенность от 22.05.2019 № Д19/11),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили заявления <...> (вх. от 12.11.2020 № 7737э, вх. от 30.11.2020 № 8262э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при поступлении рекламных сообщений на абонентские номера заявителя <...>.

Из заявлений следует, что 05.11.2020 заявитель обратился в чат технической поддержки оператора ООО «Т2 Мобайл» из своего личного кабинета с требованием отключения подключенных и не подключенных рекламных услуг:

-отказ от предложений оператора в SMS, MMS, E-mail;

-отказ от предложений партнеров в SMS, MMS;

- отказ от телемаркетинга оператора;
- отказ от уведомлений оператора в сервисных SMS;
- отказ от уведомлений оператора в сервисных USSD;
- отказ от баннерной рекламы оператора;
- отказ от баннерной рекламы партнеров;
- отказ от USSD рассылок (скриншот прилагается).

Вместе с тем, после направленного отказа заявителю поступила следующая реклама: - 10.11.2020 в 10 часов 05 минут посредством смс – сообщения от абонента Tele2: «Испытайте свою удачу! Заберите корабли, ценные сокровища, опытных командиров и другие подарки в World of Warships (12+) в нашей новой игре для абонентов до 30.11.2020. Перейти к игре: l.tele2.ru/b8170»;

- 14.11.2020 в 08 часов 13 минут посредством смс – сообщения от абонента Tele2: «Путешествуйте с комфортом! Никаких доплат в поездках по стране с тарифом «Мой онлайн+». За 500 руб./мес. В нем есть безлимит на номера Tele2 РФ, мессенджеры и соцсети, 30 ГБ и 600 минут на остальные номера РФ (действует в поездках по России). Перейти: *630*4#»;

- посредством USSD «Безлимит на соцсети за 500р/мес – «Мой онлайн+»:1;

- 21.11.2020 в 09 часов 27 минут посредством смс – сообщения от абонента Tele2: «Российские авиакомпании возобновляют полеты. Узнавайте первыми о выгодных предложениях за 4 руб./день. Наберите *130*90#».

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

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

25.12.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2136/2020 в отношении ООО «Т2 Мобайл». и назначено к рассмотрению на 04.02.2021 на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Т2 Мобайл» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

01.02.20201 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «Т2 Мобайл» <...>, доверенность от 22.05.2019 № Д19/11 (исх. от 29.01.2021 № Исх/2420.00/51-21), из которых следует, что абонентский номер <...> выделен абоненту – <...> на основании договора об оказании услуг связи от 22.11.2005. При заключении данного договора <...> было дано отдельное письменное согласие на получение на абонентский номер <...> рекламной информации от оператора, распространяемой по сетям электросвязи.

Абонентский номер <...> выделен абоненту <...> на основании договора об оказании услуг связи от 21.02.2017. При этом в тексте данного договора содержатся условия: «Настоящим Абонент выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям электросвязи». При этом графа для отметок «Если не согласен» не была заполнена абонентом. Указанное означает, что, заключая договор от 21.02.2017, абонент <...> выразил свое согласие на возможность получения на абонентский номер <...> рекламной информации, распространяемой по сетям связи.

Неотъемлемой частью каждого из заключенных договоров об оказании услуг связи являются Условия оказания услуг связи ООО «Т2 Мобайл», выбранный абонентом тарифный план, а также условия оферт, принятых абонентом в порядке, установленном оператором.

Условия оказания услуг связи устанавливаются ООО «Т2 Мобайл» самостоятельно, являются публичной офертой и могут быть приняты абонентом не иначе как путем присоединения к ним в целом. Условия размещены в свободном доступе в форме публичной оферты на сайте оператора связи.

Согласно пункту 3.2.9 Условий абонент вправе отказаться от получения от оператора и иных лиц рекламной информации, распространяемой по сетям связи в случаях, когда необходимость получения такого согласия предусмотрена законодательством Российской Федерации. Пунктом 3.2.5 Условий установлено, что абонент вправе заказать услуги Оператора и отказаться от их получения, осуществить иные действия по изменению параметров оказываемых услуг связи/иных условий договора, уведомив оператора письменно или в иной указанной оператором форме, либо совершив конклюдентные действия, перечень и порядок осуществления которых определяется оператором и подтверждающих, что распоряжение дано абонентом (что приравнивается к письменному заявлению абонента).

В соответствии с пунктом 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования и иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывают гражданско – правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

По смыслу статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное юридическому лицу, должно направляться по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим юридическим лицом.

Согласно разъяснениям, содержащимся в абзаце 2 пункта 64 постановления

Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части 1 ГК РФ», направление юридически значимых сообщений по иному адресу и/или иным способом, чем тот, который согласован сторонами в договоре, не будет считаться надлежащим.

Поскольку ООО «Т2 Мобайл» не предусмотрен иной способ уведомления, абонент имеет право отказаться от получения информационной (сервисной) и рекламной рассылки путем направления оператору на основании пункта 3.2.5 Условий соответствующего письменного заявления, которое становится неотъемлемой частью договора после его получения оператором. Направление отказа иным способом не может считаться надлежащим.

Перечень действий, доступных к совершению в личном кабинете, определяется оператором. При этом на сегодняшний день действия по отказу от получения каких – либо рассылок в личном кабинете Tele2 недоступны.

В действительности 05.11.2020 имело место обращение в онлайн-чат Tele2 с абонентского номера <...> следующего содержания: «Хочу подключить следующие услуги: отказ от предложений оператора в SMS, MMS, E-mail; отказ от предложений партнеров в SMS, MMS; отказ от телемаркетинга оператора; отказ от уведомлений оператора в сервисных SMS; отказ от уведомлений оператора в сервисных USSD; отказ от баннерной рекламы оператора; отказ от баннерной рекламы партнеров; отказ от USSD рассылок».

Между тем сервис онлайн – чата Tele2 предназначен исключительно для оказания справочных и информационных услуг абонентам и/или пользователям услугами связи в онлайн – режиме. Возможность совершения юридически значимых действий (в том числе по передаче оператору юридически значимых сообщений по отказу от получения информационной и/или рекламной рассылки) через онлайн – чат не предусмотрена. Более того, операторы линии онлайн поддержки не наделены правом редактирования данных биллинга в части отражения отказа абонентов от получения рекламной информации и прочего. В этой связи данный сервис не может использоваться для совершения подобных действий, а сообщения, направляемые абонентами и/или пользователями услугами связи через онлайн-чат Tele2, не расцениваются как юридически значимые и не считается доставленными оператору.

В диалоге, состоявшееся 05.11.2020, сотрудник службы поддержки Tele2 пояснил абоненту <...>, что через онлайн-чат не принимаются обращения абонентов об отказе от рассылок, и рекомендовал обратиться с этой целью в офис компании.

Таким образом, переписка в онлайн-чате не является доказательством направления оператору отказа от информационной (сервисной) и рекламной рассылки.

Письменное заявление <...>, содержащее отказ о получения информационной и рекламной рассылки на его абонентские номер <...>, <...>, поступило в ООО «Т2 Мобайл» лишь 25.02.2021, после чего рассылка сервисных и рекламных сообщений на указанные номера была прекращена.

Таким образом, при направлении заявителю смс – сообщений, а также ответа на USSD-запрос 10.11.2020, 14.11.2020, 21.11.2020 ООО «Т2 Мобайл» располагало

согласием абонента <...> на получение на абонентские номер <...> рекламной рассылки от ООО «Т2 Мобайл».

04.02.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2136/2020 в присутствии представителя ООО «Т2 Мобайл» <...> (доверенность от 22.05.2019 № Д19/11), которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила отложить рассмотрение данного дела для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктом 32, 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 № 042/05/18-2136/2020 отложить.
2. Назначить дело № 042/05/18-2136/2020 к рассмотрению на 30 марта 2021 года на 10 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул.Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 10 часов 20 минут в каб. 316.
3. ООО «Т2 Мобайл» представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 29 марта 2021г. детализацию по абонентскому номеру <...> за 10.11.2020, 14.11.2020 (копия согласия абонента на обработку персональных данных на 1 л. в 1 экз. прилагается).

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

- 1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным

ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом части 2 Распоряжения губернатора Кемеровской области - Кузбасса от 11.05.2020 года № 62-рг «О дополнительных мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» гражданам, находящимся на территории Кемеровской области - Кузбасса, соблюдать масочный режим, соответственно в Кемеровское УФАС России будут допущены лица, имеющие защитные маски.

Кемеровское УФАС России рекомендует на заседание Комиссии по рассмотрению дела направлять не более одного представителя с обеспечением его защитной маской и перчатками.

При себе иметь данное определение (копию определения).

3) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

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.