

Президенту

ПАО «ВымпелКом»

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-823/2023

«29» августа 2023г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области 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;

<...> - главного специалиста-эксперта отдела

рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-823/2023, возбужденное в отношении Публичного акционерного общества «Вымпел - Коммуникации» (юридический адрес: 127083, город Москва, 8 Марта улица, дом 10, строение 14, ОГРН: 1027700166636, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, ИНН: 7713076301, КПП: 771301001, далее - ПАО «ВымпелКом») 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 Кемеровского УФАС России поступили заявления физического лица от 19.05.2023, от 28.08.2023 (далее - заявитель), перенаправленные Территориальным отделом Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области-Кузбассу в г. Новокузнецке и Новокузнецком районе (исх. от 24.05.2023 № 5197-ЗПП, вх. от 30.05.2023 № 4997/23; исх. от 31.05.2023 № 5457-ЗПП, вх. от 13.06.2023 № 5412/23) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на абонентский номер Заявителя <...> без его согласия от ПАО «ВымпелКом» следующего содержания:

-28.05.2023 в 05:09 «<...>, вы получили в подарок на 1 месяц безграничные звонки на номера билайна по России. Общайтесь с близкими каждый день! Через 30 дней услуга отключится автоматически.».

-08.06.2023 в 16:48 «Пользуйтесь «Общим балансом» - это удобно! Объедините ваши балансы мобильной связи в билайне, и больше не нужно будет пополнять каждый счёт по отдельности. Вы можете объединить до 10 балансов для оплаты услуг с абон. платой. Чтобы всё получилось, они должны быть...».

Поступление смс-сообщений 28.05.2023 в 05:09, 08.06.2023 в 16:48 на абонентский номер Заявителя <...> подтверждается представленными Заявителем фотографиями.

Также Заявителем представлен договор от 27.05.2023 № 459641114, заключенный между Заявителем и ПАО «ВымпелКом», согласно которому абонентский номер <...> принадлежит Заявителю, в данном договоре отмечено «галочкой», что на получение рекламной информации и рассылок Заявитель не согласен.

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.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс-сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал, следовательно, распространение ПАО «ВымпелКом» рекламы посредством смс-сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ПАО «ВымпелКом» (127083, город Москва, 8 Марта улица, дом 10, строение 14, ОГРН: 1027700166636, дата

присвоения ОГРН: 28.08.2002, ИНН: 7713076301, КПП: 771301001).

26.06.2023 определением о возбуждении дела по признакам нарушения ФЗ «О рекламе» Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-823/2023 в отношении ПАО «ВымпелКом» и назначено к рассмотрению на 27.07.2023 на 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ПАО «ВымпелКом» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «06 июля 2023 08:56 вручение адресату» имеется в материалах дела), а также заявителю по электронной почте.

28.06.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ПАО «ВымпелКом» (исх. от 28.06.2023 б/н, вх. № 5976-ЭП/23) об ознакомлении с материалами дела № 042/05/18-823/2023.

03.07.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступила запрашиваемая информация от ПАО «ВымпелКом» (исх. от 27.06.2023 № ВР-01-04/б/н, вх. № 6117/23), из которой следует, что абонентский номер <...> выделен Заявителю по договору об оказании услуг связи Билайн № 459641114 от 16.11.2012 (имеется в материалах дела).

24.07.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения по делу № 042/05/18-823/2023 от ПАО «ВымпелКом» (исх. от 24.07.2023 б/н, вх. № 6830-ЭП/23), из которых следует, что программно-аппаратным комплексом ПАО «ВымпелКом» направление в указанные в определении даты и время: 28.05.2023 в 05:05 и 08.06.2023 16:48 коротких текстовых сообщений на абонентский номер <...> Заявителя не зафиксировано. Указанное обстоятельство может быть подтверждено детализацией услуг связи абонента <...>.

Поскольку по состоянию на дату подготовки настоящего пояснения ПАО «ВымпелКом» не располагает согласием абонента <...> на предоставление информации о его телефонных соединениях Кемеровскому УФАС России, в настоящее время детализация услуг связи абонента <...> предоставлена антимонопольному органу быть не может.

Относительно истребуемых определением договора на распространение рекламы, платежных документов, подтверждающих факты оплаты за изготовление и распространение рекламы, письменного согласия абонента <...> на получение рекламы 28.05.2023 в 05:09 и 08.06.2023 в 16:48 сообщаем, что предоставить названные документы не представляется возможным вследствие отсутствия самого факта направления абоненту <...> в указанные даты и время коротких текстовых сообщений.

Истребуемый определением договор от 27.05.2023 № 459641114 между заявителем с абонентским номером <...> и ПАО «ВымпелКом» не заключался.

27.07.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-823/2023 в присутствии <...> - представителя ПАО «ВымпелКом» по доверенности от 06.06.2022 № ВР-22-382.

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

Определением от 27.07.2023 рассмотрение дела № 042/05/18-823/2023 было отложено и назначено к рассмотрению на 29.08.2023 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ПАО «ВымпелКом» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «08 августа 2023 08:53 вручение адресату» имеется в материалах дела), а также заявителю по электронной почте.

04.08.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от Заявителя (исх. от 04.08.2023 б/н, вх. № 7254-ЭП/23, вх. № 7273-ЭП/23), из которых следует, что по мнению Заявителя, согласием на получение доступа к информации является обращение пользователя за защитой своих прав и свобод в Территориальный отдел Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области-Кузбассу в городе Новокузнецке и Новокузнецком районе. Заявитель пояснил, что в случае каких-либо препятствий со стороны ПАО «ВымпелКом», детализацию услуг связи абонента <...> Кемеровское УФАС России может получить через суд. Также Заявитель представил фотографии телефона с текстом поступившего 24.07.2023 15:58 от Beeline@ (служба Билайн) сообщения следующего содержания: «Уважаемый клиент, в скором времени Вы получите бесплатные настройки для Beeline Internet, Beeline MMS. Для активации введите пароль 1234. С заботой о Вас, Ваш «Билайн». Данное сообщение является информацией об обеспечении данных услуг бесплатными сервисами, следовательно, не является рекламой.

28.08.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступил от Заявителя ответ (исх. от 27.08.2023 б/н, вх. № 7967-ЭП/23) на запрос (исх. от 24.08.2023 № ТМ/7817/23), из которого следует, что в представленной детализации по абонентскому номеру <...> за 08.06.2023 входящее смс-сообщение от ПАО «ВымпелКом» (Билайн) отсутствует. Заявитель пояснил, что в детализации звонков от 26.07.2023 видно, что рекламная рассылка продолжает осуществляться с незнакомых сотовых номеров из других регионов Российской Федерации: (<...> Ивановская обл.), (<...> республика Татарстан), и смс-сообщение от банка АТБ. (с приложением детализации с 26.07.2023 по 10.08.2023 по другому абонентскому номеру <...> Заявителя). Однако, Заявителем не представлены доказательства (аудиозаписи телефонных звонков и текст смс-сообщения), подтверждающие, что телефонные звонки и текст сообщения были рекламного характера.

29.08.2023 в адрес Кемеровского УФАС России от Заявителя (исх. от 28.08.2023 б/н, вх. № 8011-ЭП/23) поступили копии документов, которые Заявителем направлялись в адрес ПАО «ВымпелКом»: Заявление от 06.09.2016, Заявление-претензия от 26.12.2016, Заявление-претензия от 10.12.2017, Заявление-претензия № 2 от 27.02.2017, отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65400099115277, почтовая квитанция об оплате.

29.08.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-823/2023 в присутствии <...> - представителя ПАО «ВымпелКом» по доверенности от 06.06.2022 № ВР-22-382.

Представитель ПАО «ВымпелКом» на рассмотрение дела № 042/05/18-823/2023 представила оригинал договора от 16.12.2012 № 612521 об оказании услуг связи «Билайн», заключенный между ПАО «ВымпелКом» и Заявителем, в котором отсутствуют пометки:

На предоставление доступа к услугам связи оказываемым другим оператором связи, на предоставление моих сведений для оказания таких услуг согласен, если

не указано другое (отсутствует «галочка» НЕ СОГЛАСЕН), следовательно, Заявитель дал свое согласие.

На использование моих сведений в системе информационно-справочного обслуживания согласен, если не указано другое (отсутствует «галочка» НЕ СОГЛАСЕН), следовательно, Заявитель дал свое согласие.

На проверку предоставляемых мною сведений в соответствии с подп. 4 п.3.2 Договора согласен, если не указано другое (отсутствует «галочка» НЕ СОГЛАСЕН), следовательно, Заявитель дал свое согласие. Копия данного договора приобщена в материалы дела.

Анализ имеющихся в материалах дела документов, позволил Комиссии Кемеровского УФАС России установить следующее.

Поступление смс-сообщений 28.05.2023 в 05:09, 08.06.2023 в 16:48 на абонентский номер Заявителя <...> подтверждается только представленными Заявителем фотографиями, однако, согласно письменным пояснениям ПАО «ВымпелКом» направление в указанные в определении даты и время: 28.05.2023 в 05:05 и 08.06.2023 16:48 коротких текстовых сообщений на абонентский номер <...> Заявителя не зафиксировано, из представленных Заявителем детализаций за 28.05.2023 в 05:09, 08.06.2023 в 16:48 также следует, что входящие сообщения от ПАО «ВымпелКом» отсутствуют, следовательно, факт нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ПАО «ВымпелКом» не подтвержден.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 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:

Производство по делу № 042/05/18-823/2023 прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации в действиях ПАО «ВымпелКом».

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии

<...>

<...>