

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 24.06.2021 г.
Краснодар

Г.

Решение изготовлено в полном объеме 08.07.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии – «...» – Заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены комиссии:

«...» – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

«...» – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 023/05/18-1466/2021, возбуждённое по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством электронной почты с аккаунта «bee4you@beeline.ru» рекламы содержания: *«...овинки от «Билайн ТВ» для вашего кино вечера ... искусственный интеллект ... смотрите в онлайн-кинотеатре и на разных устройствах ... Живи на яркой стороне! Билайн»*, с изображением логотипа «Билайн ТВ», полученную 01.02.2021 г. в 10:25, поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с

рассмотрением заявления физического лица (вх. э./п. № 1626 от 01.02.2020 г.) (далее – Заявитель) по факту распространения посредством электронной почты с аккаунта «bee4you@beeline.ru» рекламы содержания: «...овинки от «Билайн ТВ» для вашего кино вечера ... искусственный интеллект ... смотрите в онлайн-кинотеатре и на разных устройствах ... Живи на яркой стороне! Билайн», с изображением логотипа «Билайн ТВ», полученную 01.02.2021 г. в 10:25, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Рассылка с рекламой вышеуказанного содержания, полученная на электронный адрес заявителя «...», была отправлена с аккаунта «bee4you@beeline.ru», что подтверждается материалами, приложенными заявителем (скриншоты).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Исходя из материалов заявления, гр. «...», не давал своего согласия на получение вышеуказанной рекламы. Более того, как следует из приложенных материалов, заявитель отказался от получения рассылок.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий заявления гр. «...» необходимы

были дополнительные сведения:

- договор, подтверждающий взаимоотношения между заявителем и рекламодателем;
- подтверждение сдачи оборудования (акт и т.п.).

В ответ на запрос Краснодарского УФАС России гр. «...» представил договор об оказании услуг связи «Билайн» № 3519802 от 18.02.2019 г., акт приема-передачи работ и оборудования от 18.02.2019 г., акт приема-передачи оборудования на возврат от 16.10.2019 г.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий заявления гр. «...», требовались дополнительные сведения от оператора связи.

01.03.2021 г. Краснодарским УФАС России в адрес ПАО «ВымпелКом» был направлен запрос о предоставлении:

- надлежащим образом заверенную копию договора о предоставлении услуг, заключенного ПАО «ВымпелКом» с гр. «...» № 3519802 от 18.02.2019 г.;
- документальное подтверждение наличия предварительного согласия пользователя электронной почты «...» на получение рекламы содержания: «Новинки от «Билайн ТВ» для вашего кино вечера ...», направленной 01.02.2021 г., а также основание направления писем рекламного характера после сдачи оборудования от 16 октября 2019 г.

ПАО «ВымпелКом» представило пояснения, в соответствии с которыми:

Абонент авторизовался в приложении «Билайн ТВ» посредством введения адреса электронной почты «...». При регистрации в приложении «Билайн ТВ» абоненту предлагается получить код. Нажимая кнопку «Получить код» абонент принимает условия «Пользовательского соглашения». Полный текст условий «Пользовательского соглашения» размещен на сайте <https://beeline.tv/oferta/>.

Согласно п. 7.13. «Пользовательского соглашения» определено что, принимая условия настоящего Соглашения, Клиент Услуги соглашается с тем, что при указании им в настройках Учетной записи его номера телефона или адреса электронной почты, Оператор

будет вправе направлять Клиенту Услуги информацию посредством коротких смс-сообщений или электронных писем о Услуги, в том числе информацию рекламного характера.

При регистрации в приложении абоненту был присвоен номер договора 0888015248. В настоящее время статус договора 0888015248-активен, что подтверждается скриншотом из базы данных Оператора (приложены к ответу).

Кроме того, в Краснодарское УФАС России в рамках рассмотрения заявления гр. «...». представлены дополнительные сведения:

- сведения об отзыве согласия на обработку персональных данных, предусмотренного п. 3.13 и п. 3.14, направленные в адрес ПАО «Вымпелком». К пояснениям также приложен трек-номер данного письма **с отметкой о вручении.**

- адрес заявителя (место нахождения заявителя);

Таким образом, с учетом отозванного согласия гр. «...». на получение информации о деятельности ПАО «Вымпелком», со стороны ПАО «Вымпелком» не предприняты меры по прекращению направления рекламы.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьёй 18 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является ПАО «Вымпелком».

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ПАО «Вымпелком» при распространении посредством электронной почты с аккаунта «bee4you@beeline.ru» рекламы содержания: «... овинки от «Билайн ТВ» для вашего кино вечера ... искусственный интеллект ... смотрите в онлайн-кинотеатре и на разных устройствах ... Живи на яркой стороне! Билайн», с изображением логотипа «Билайн ТВ», полученную 01.02.2021 г. в 10:25 усматриваются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

На основании изложенного возбуждено дело № 023/05/18-2296/2021.

На рассмотрении дела № 023/05/18-1466/2021 ПАО «ВымпелКом» были представлены письменные объяснения (вх. эл./п. № 8114 от 23.04.2021 г.) из которых следует, что между ПАО «ВымпелКом» и гр. «...». был заключен договор на оказание услуг связи Билайн № 3519802 от 18.02.2019 г. Услуги «Домашний интернет» и «Домашнее цифровое телевидение Билайн». Адрес подключения услуги: «...» Копия договора, акта приема передачи оборудования прилагается (Приложение №1).

02.02.2019 гр. «...» авторизировался в приложении Билайн ТВ по электронной почте «...».

Вместе с тем, услуга «Домашнее цифровое телевидение Билайн» и услуга «Билайн ТВ» являются различными услугами.

«Услуга «Домашнее цифровое телевидение Билайн ТВ» заключается в доступе Абонента к сети связи Оператора для просмотра телевизионных каналов, транслируемых в режиме реального времени и включает в себя:

- телекоммуникационный доступ к сети Оператора, предоставление в постоянное пользование абонентской линии, подключение и регистрация телевизионной приставки;
- доставку сигнала телепрограмм до пользовательского (оконечного) устройства Абонента;
- выделение на период пользования Услугой «Билайн ТВ» учетной записи (логина/пароля) для доступа к «Личному Кабинету»;
- выделение динамического IP-адреса в момент подключения ТВ-приставки к сети, который может изменяться при каждом подключении;
- возможность просмотра телевизионных цифровых каналов в стандартном разрешении (SDTV), а также телевизионных цифровых каналов высокой четкости (HDTV) в режиме реального времени в соответствии с условиями выбранного Абонентом Тарифного плана (что следует из пункта 2.3. Договора, размещенного на сайте Билайн beeline.ru в сети интернет по адресу https://static.beeline.ru/upload/images/22433_dogovor_shpd_i_tv.pdf, с которым абонент ознакомился при подписании договора № 3519802 от 18.02.2019 г.).

«Билайн ТВ (Услуга)» - совокупность программных средств, баз данных и Контента, объединенная единым дизайном и названием, обеспечивающая возможность размещения Материалов на сайте

оператора, а также в Приложениях, возможность поиска, просмотра и прослушивания, Загрузки и/или иного использования Контента, посредством различных видов абонентских устройств. (пункт 1 Пользовательского соглашения Билайн ТВ, размещенного на сайте Услуги Билайн <https://beeline.tv/> в сети интернет по адресу https://static.beeline.tv/catalog/html/forms/EULA_TV.html, с которым Пользователь «...» ознакомился 02.02.2019 при регистрации).

Отправка писем на адрес электронной почты «...» с содержанием «Новинки от «Билайн ТВ» для вашего киновечера...» 01.02.2021 г., в рамках Услуги «Домашнее цифровое телевидение Билайн ТВ» по договору № 3519802 от 18.02.2019 г. не осуществлялась.

В ходе проверки, проведенной Обществом было установлено, что пользователь-адресат «...» зарегистрировался в приложении Билайн ТВ на сайте <https://beeline.tv/> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». При заполнении 02.02.2019 формы регистрации и активации Учётной записи в 10 ч. 36м. пользователь согласился с пользовательским соглашением, указав адрес электронной почты «...», ознакомился с условиями Пользовательского соглашения Билайн ТВ <https://beeline.tv/oferta/> и нажал кнопку «Продолжить» (представлена форма регистрации с сайта <https://beeline.tv/signup/email/>, заполненная заявителем). (процедура подключения указана в п. 3 Пользовательского соглашения).

В силу п. 2.3 Пользовательского соглашения Билайн ТВ Для подключения Услуги Билайн ТВ Клиент Услуги обязан в порядке, установленном настоящим Соглашением, подтвердить, что прочитал, понял, согласен соблюдать настоящее Соглашение, и присоединиться к настоящему Соглашению в целом путём совершения Акцепта Соглашения. С момента Акцепта Соглашения Клиентом Услуги, настоящее Соглашение считается заключённым с Клиентом Услуги, и Клиент Услуги приобретает права и обязанности, предусмотренные настоящим Соглашением.

Согласно п. 7.3 Пользовательского соглашения Билайн ТВ 7.3. Регистрация считается завершённой Клиентом Услуги с момента получения Оператором надлежащим образом заполненной регистрационной формы. Итогом процедуры регистрации является создание учетной записи Клиента Услуги (далее - Учетная запись).

При заполнении 02.02.2019 формы регистрации с адресом электронной почты «...» и активации Учётной записи с в 10 ч. 36 м.

регистрация считается завершённой.

Пользователь авторизовался в приложении Билайн ТВ по эл. почте «...», статус договора- активен, также в приложении привязано устройство Пользователя с ID № D0CE63DC-57D0-4B.

Согласно п. 5.2 Пользовательского соглашения Билайн ТВ 5.2. Оператор вправе осуществлять рассылки Клиентам Услуги сообщений, содержащих организационно-техническую или информацию об Услуге.

В соответствии с п. 7.9. Пользовательского соглашения Билайн ТВ при осуществлении Регистрации Клиент Услуги подтверждает свое согласие на обработку (сбор, запись, хранение и систематизацию, накопление, уточнение, использование, передачу, обезличивание, уточнение, уничтожение) персональных данных Клиента Услуги с целью взаимодействия в рамках получения Услуги. Под персональными данными подразумеваются: имя, фамилия, отчество, паспортные данные, история получения Услуги, персональные предпочтения и рекомендации, а также иные данные, указанные Клиентом Услуги при Регистрации, в целях обеспечения и улучшения Услуги, рекламы, в том числе, для осуществления персональных рекомендаций и анонсирования новинок Контента, для информационного обслуживания Клиентов Услуги. Для этих целей Оператор вправе привлекать третьих лиц и передавать третьим лицам, перечень которых размещается Оператором на сайте Услуги, указанные в настоящем пункте данные. Такое согласие даётся Клиентом.

Услуги на весь срок действия настоящего Соглашения и на срок, в течение которого оператор обязан хранить информацию в соответствии с применимым законодательством. Клиент Услуги вправе в любой момент написать отказ от настоящего согласия в офисе Оператора.

В соответствии с п. 7.13 Пользовательского соглашения Билайн ТВ принимая условия настоящего Соглашения, Клиент Услуги соглашается с тем, что при указании им в настройках Учетной записи его номера телефона или адреса электронной почты, Оператор будет вправе направлять Клиенту Услуги информацию посредством коротких смс-сообщений или электронных писем о Услуги, в том числе информацию рекламного характера.

Таким образом, согласие пользователя-адресата, указавшего в

настройках Учетной записи адрес электронной почты «...», на получение электронных писем в том числе информации рекламного характера, выражено абонентом 02.02.2019, и действует неопределённый срок до момента отказа от подписок на адрес «...» в настройках учётной записи Пользователя, или расторжения Пользовательского Соглашения Билайн ТВ путем удаления своей Учетной записи.

Отписаться от рассылки адресат может самостоятельно нажав на «отказаться» в письме из рассылки пользователю.

Согласно п. 12.2 Пользовательского соглашения Клиент Услуги может расторгнуть Пользовательское Соглашение Билайн ТВ путем удаления своей Учетной записи.

В соответствии с п. 2.7 Пользовательского соглашения Билайн ТВ 2.7. Клиент Услуги вправе в любой момент расторгнуть настоящее Соглашение с Оператором, удалив свою Учетную запись и расторгнуть настоящее Соглашение в порядке, установленном п. 2.5 настоящего Соглашения.

Удаление производится путем отправки электронного сообщения на адрес электронной почты tv@beeline.ru, в сообщении Клиент Услуги должен указать свой Логин. Настоящее Соглашение в этом случае считается прекращённым с момента удаления Клиентом Услуги своей Учётной записи.

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, рассмотрение дела было отложено на 31.05.2021 г.

К рассмотрению дела, назначенного на 31.05.2021 г. ПАО «ВымпелКом» представило пояснения (вх. эл./п. № 10598 от 21.05.2021 г., вх. эл./п. № 11149 от 27.05.2021 г.), в которых полагает об отсутствии необходимости ответа на обращение Гр. «...». от 13.11.2020 г. (указанного ранее).

Гр. «...». на рассмотрение дела не явился, сведения о надлежащем уведомлении лица в материалах дела отсутствуют, рассмотрение дела было отложено на 24.06.2021 г.

В адрес Краснодарского УФАС России поступило возражение гр. «...». (вх. эл./п. № 11637 от 02.06.2021 г.) из которых следует что в соответствии с ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес

лица, обратившегося к нему с таким требованием. Однако указанного выше сделано не было.

На рассмотрении дела № 023/05/18-1466/2021 представитель по доверенности ПАО «ВымпелКом» «...», ссылаясь на п. 2.7 Пользовательского соглашения Билайн ТВ, в соответствии с которым, клиент Услуги вправе в любой момент расторгнуть настоящее Соглашение с Оператором, удалив свою Учетную запись и расторгнуть настоящее Соглашение в порядке, установленном п. 2.5 настоящего Соглашения.

В соответствии с п. 2.5. Соглашения, *если Клиент Услуги не согласен с изменениями настоящего Соглашения или новой редакцией настоящего Соглашения*, то Клиент Услуги вправе расторгнуть настоящее Соглашение с Оператором, удалив свою Учетную запись. Удаление производится путем отправки электронного сообщения на адрес электронной почты tv@beeline.ru, в сообщении Клиент Услуги должен указать свой Логин. Настоящее Соглашение в этом случае считается прекращённым с момента удаления Клиентом Услуги своей Учётной записи.

В соответствии с п. 2.7. Клиент Услуги вправе в любой момент расторгнуть настоящее Соглашение с Оператором, удалив свою Учетную запись и расторгнуть настоящее Соглашение *в порядке, установленном п. 2.5* настоящего Соглашения.

Гр. «...». поясняет, что никакого изменения или новой редакции соглашения не было, и расторжение абонентского договора не было вызвано этими основаниями, а было осуществлено из-за плохого качества услуг и переходом к другому провайдеру. Никаких изменений или новой редакции Соглашения не было и расторжение договора было не по этим основаниям.

Кроме того, официальный отказ от ПАО «ВымпелКом» гр. «...». не получал. Письменный отказ от получения рекламы был направлен заявителем по официальному адресу ПАО «ВымпелКом». Таким образом, обращение гр. «...». проигнорировано ПАО «ВымпелКом», неправомерно направляя нежелательную рекламу.

В соответствии с пояснениями, представленными ПАО «ВымпелКом», в настоящее время оно заблокировало учетную запись «...» (логин 0888015248).

На основании изложенного, в действиях рекламораспространителя

ПАО «ВымпелКом» (ОГРН: 28.08.2002, ИНН: 7713076301; юридический адрес: ул. 8 марта, д. 10, стр. 14, г. Москва, 127083) при распространении посредством электронной почты с аккаунта «bee4you@beeline.ru» рекламы содержания: «...овинки от «Билайн ТВ» для вашего кино вечера ... искусственный интеллект ... смотрите в онлайн-кинотеатре и на разных устройствах ... Живи на яркой стороне! Билайн», без предварительного согласия абонента, установлены признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространённую посредством электронной почты с аккаунта «bee4you@beeline.ru» рекламы содержания: «...овинки от «Билайн ТВ» для вашего кино вечера ... искусственный интеллект ... смотрите в онлайн-кинотеатре и на разных устройствах ... Живи на яркой стороне! Билайн», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание ПАО «ВымпелКом» (ОГРН: 28.08.2002, ИНН: 7713076301; юридический адрес: ул. 8 марта, д. 10, стр. 14, г. Москва, 127083) не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

_____ «...»

Члены Комиссии

_____ «...»

_____ «...»