ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-2334/2019

«27» января 2020г. 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, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

<…>- специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/05/18-2334/2019, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <…> (далее – ИП <…>, <…>) при распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ИП <…> <…> (доверенность № 02 от 20.09.2019),

УСТАНОВИЛА:

15.11.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (вх. от 15.11.2019 № 6583э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

14.11.2019 в 15 часов 08 минут: «Скидка 15% на все 15.11.в 1000 мелочей, ТЦ Ноград, Октябрьский 80» от абонента 1000_Meloch на абонентский номер <…>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон» (исх. б/н, б/д) следует, что отправка вышеуказанного смс – сообщения была осуществлена ИП <…> в соответствии с договором на оказание услуг связи от 07.11.2019 № <…>.

В рамках указанного договора, на абонентский номер ИП <…> подключена услуга «Мегафон. Таргет», в качестве индивидуальной подписи отправителя ИП <…> использует наименование 1000_Meloch.

Подключение услуги «Мегафон.Таргет» осуществляется на выделенный абонентский номер ИП <…> самостоятельно, в личном кабинете, размещение рекламно – информационных материалов среди конечных получателей осуществляется исключительно с использованием индивидуальной подписи. В соответствии с пунктом 5.11 условий предоставления услуги ИП <…> до размещения рекламно – информационных материалов среди конечных получателей из перечня абонентский номеров обязуется получить согласие конечного получателя на получение рекламно – информационных материалов посредством смс – сообщений от ИП <…>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <…> заявитель не давал.

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.

26.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2334/2019 в отношении ИП <…> и назначено к рассмотрению на 27.01.2020 в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

27.01.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <…> (исх. б/н, б/д), из которых следует, что 07.11.2019 между ПАО «Мегафон» (Оператор) и ИП <…> (Корпоративный клиент) заключен договор об оказании услуг связи № <…>. Согласно пункту 2.1 данного договора Оператор обязуется оказывать Корпоративному клиенту услуги связи, а также связанные с ним дополнительные услуги, а Корпоративный клиент обязуется оплачивать услуги.

В рамках указанного договора ИП <…> подключена услуга «Мегафон Таргет». Согласно пункту 2.4 условий оказания услуг «Мегафон Таргет» в рамках оказания услуги Оператор размещает рекламно-информационные материалы (РИМ)посредством каналов коммуникаций среди конечных получателей Оператора, сформированные и отправленные Корпоративным клиентом при

помощи интерфейса услуги. В ноябре 2019 ИП <…> по средствам электронной почты направила ПАО «Мегафон» заявку на размещение РИМ на абонентские номера Оператора, то есть на имеющиеся у Оператора абонентские номера конечных получателей, предоставивших согласие на получение рекламы третьих лиц.

07.11.2019 Оператор определил текст РИМ для отправки и конечных получателей – абоненты Оператора (физические лица, предоставившие согласие на получение рекламы третьих лиц). ИП <…> со своей стороны указала дату рассылки и целевую аудиторию: пол – мужчины и женщины, посещение гео-зоны – Шалготарьян. При этом ИП <…> не располагала такими данными, как номера телефонов, ФИО получателей, возраст.

Таким образом, ИП <…> сформировала и отправила ПАО «Мегафон» заявку с указанием минимальных данных, а ПАО «Мегафон» сформировал сообщение для конечных получателей, определил его получателей (абоненты ПАО «Мегафон»), проконтролировал и разослал сообщение конечным получателям. Следовательно, рассылку вышеуказанного смс – сообщения на номер телефона <…> осуществил Оператор при оказании услуги «Мегафон Таргет», а не ИП <…>.

27.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2334/2019 в присутствии представителя ИП <…> <…>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к рассмотрению данного дела ПАО «Мегафон» (ОГРН 1027809169585, Дата присвоения ОГРН 15.07.2002, ИНН 7812014560, КПП 770701001, юридический адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы.

В соответствии с абзацами 2, 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацами 2, 3 пункта 3.48 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-2334/2019 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-2334/2019 к рассмотрению на 03 марта 2020 года на 10 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 09 часов 50 минут в каб. 316.

3. Привлечь к рассмотрению дела № 042/05/18-2334/2019 ПАО «Мегафон» в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы.

3. ПАО «Мегафон» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 02 марта 2020 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации юридического лица;

-договора о предоставлении услуги «Мегафон Таргет», заключенного с ИП <…>;

- заявки ИП <…> на размещение РИМ в ноябре 2019.

Дополнительно ПАО «Мегафон» необходимо представить документы, подтверждающие согласие абонента <…> на получение рекламы посредством смс – сообщений от третьих лиц, а также письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной смс - рекламы без согласия абонента (<…>).

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

Явка ИП <…> с документом, удостоверяющим личность, либо представителя ИП <…> с доверенностью, оформленной надлежащим образом, а также представителя ПАО «Мегафон» с доверенностью, оформленной надлежащим образом для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

При себе иметь данное определение (копию определения).