

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-2135/2020

«03» 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;

Членов Комиссии:

<...>

>-

начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...>

>-

ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-2135/2020, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, адрес: <...>) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 09.11.2020 № 7730э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

- 08.11.2020 в 16 часов 55 минут: «Вам доступен займ 30000 рублей под 0%. Получить – mfo5.co/КраАсб» от абонента zaimm24.ru.

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

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. от 27.11.2020 № С02/КТ-Б/59и) следует, что указанное смс - сообщение было направлено ИП <...> в соответствии с договором об оказании услуг связи № <...> от 19.08.2020 в рамках подключенной абонентом услуги «МТС - Коммуникатор». При подключении услуги в соответствии с заявлением абонент подтверждает, что он ознакомлен и согласен с условиями соглашения о пользовании услугой «МТС – Коммуникатор».

В соответствии с указанным соглашением услуга «МТС - Коммуникатор» - комплекс услуг МТС по передаче, приему смс - сообщений от пользователя к получателю смс – сообщений и/или от получателя смс – сообщений к пользователю согласно настоящему соглашению о пользовании услугой согласно описанию, приведенному на сайте услуги www.mtsgroup.ru. Фактом оказания услуги по настоящему соглашению является отправка смс - сообщения, сформированного и отправленного пользователем от своего оборудования к смс - центру оператора для получателя смс – сообщения либо отправка смс - сообщения от смс – центра оператора получателю.

В соответствии с разделом 3 соглашения пользователь обязан до начала использования услуги и/или авторизации в услуге полностью ознакомиться и согласиться с текстом настоящего соглашения. Факт регистрации и/или первой авторизации в услуге означает полное и безоговорочное принятие пользователем условий настоящего соглашения с соответствующего момента времени. При этом пользователь гарантирует оператору, что отправка смс - сообщений осуществляется им в рамках действующего законодательства Российской Федерации и автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные смс - сообщения отправляются только тем получателям, которые дали пользователю предварительное и надлежаще оформленное согласие.

Таким образом, в соответствии с условиями заключенного между ПАО «МТС» и ИП <...> соглашения, обязанность по получению согласия от абонента по номеру <...> лежит на пользователе – ИП <...>.

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.

Следовательно, распространение ИП <...> 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 ИП <...>.

25.12.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2135/2020 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 03.02.2021 на 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

03.02.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-2135/2020 отложить, в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также 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 № 042/05/18-2135/2020 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-2135/2020 к рассмотрению на 29 марта 2021 года на 08 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул.Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 08 часов 20 минут в каб. 316.

3. ИП <...> необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 26 марта 2021 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельство о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;

-письменное согласие абонента (<...>) на получение рекламы посредством смс - сообщения.

Дополнительно ИП <...> необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной рекламы без согласия абонента (<...>).

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

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.