Определение изготовлено в полном объеме 01 декабря 2017 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:
Председатель Комиссии:
Б – врио заместителя руководителя управления,
Члены Комиссии:
Б–главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
П – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
рассмотрев дело №127-ФАС22-Р/11-17 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту распространения рекламы посредством СМС-сообщения без согласия абонента,
в отсутствии заявителя (уведомлен надлежащим образом),
в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе» ООО «Сириус» в лице представителя А. (доверенность №305),
с участием заинтересованного лица ПАО «Мегафон» в лице представителя Б(доверенность №54 АА 2019453)

УСТАНОВИЛА:

в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации (вхд.№179775 от 04.09.2017г.) о получении посредством СМС-сообщения на мобильный телефон 8-… рекламы следующего содержания: «До 31 августа в ДНС ЗачЁтные скидки. Готовьтесь к учебе с выгодой!», получено 25 августа 2017г. в 11.15 с буквенного номера DNS-SHOP.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством SMS-сообщения рассматриваемой рекламы.
В заседании Комиссии 30.11.2017г. представитель ООО «Сириус» А…. пояснил, что отправка указанного смс-сообщения сделана на основании договора оказания услуг связи между ПАО «Мегафон» и ООО «Сириус». Смс-сообщение отправлено на основании опции

«Гарантированное согласие абонента на получение СМС», в соответствии с которой сообщения отправляются только абонентам «Мегафон», которые дали согласие на получение рекламы третьих лиц.
Представитель ПАО «Мегафон» Б… пояснила, что буквенный номер DNS-SHOP выделен ООО «Сириус» в рамках договора оказания услуг связи от 06.06.2017 года. ООО «Сириус» действительно выделен личный кабинет, отправка сообщений была произведена по номерам тех абонентов, которые дали согласие на получение рекламы посредством использования услуг связи.
Между ПАО «Мегафон» и абонентом номер <...> … заключен договор оказания услуг связи от 18.07.2013г. При заключении договора абонентом заполняется и подписывается инфокарта абонента ПАО «Мегафон», где имеются разделы, предусматривающие для абонента возможность отказа от предоставления доступа к Услугам связи, оказываемым другим оператором связи; предоставление сведений об абоненте для оказания таких Услуг, если не указано другое; получение рекламы при использовании Услуг и использование сведений об абоненте при продвижении Услуг, как это определено в пункте 14.14.2 Условий оказания услуг связи «Мегафон», если не указано другое; использование сведений об абоненте в системе информационно-справочного обслуживания Оператором или третьими лицами, как это определено в пункте 14.14.3 Условий оказания услуг связи «Мегафон», если не указано другое. Абонентом номер <...> … данные разделы не заполнены.
Также ПАО «Мегафон» поясняет, что до настоящего времени абонент, использующий абонентский номер <...> …, с какими-либо заявлениями, содержащими отказ от получения рекламы, в адрес Оператора не обращался, каких-либо действий, позволяющих Оператору установить его волеизъявление на отказ от получения рекламы не совершал.
При заключении Договора абонент, которому был выделен указанный номер <...> своей собственноручной подписью подтвердил, что надлежащим образом ознакомлен и согласен с Условиями, тарифным планом и правилами тарификации и расчетов по выбранному тарифному плану, являющимися неотъемлемыми частями Договора, а также зоной обслуживания сети Оператора, согласен на получение рекламы при использовании слуг.
Представитель ПАО «Мегафон» заявила ходатайство об объявлении перерыва в связи с необходимостью представления от ПАО «Мегафон» условий оказания услуг связи ПАО «Мегафон», действующих на момент заключения договора с абонентом 8-….

Комиссия приняла решение ходатайство удовлетворить, объявила перерыв в заседании до 9-00 часов 01 декабря 2017г.

01.12.2017г. Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы сторон и дав им надлежащую оценку пришла к следующем выводам.

Согласно 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 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.

Заявителем, являющемся абонентом ПАО «Мегафон», использующим абонентский номер <...> .. 25 августа 2017г. в 11.15 с буквенного номера DNS-SHOP посредством СМС-сообщения получена реклама следующего содержания: «До 31 августа в ДНС ЗачЁтные скидки. Готовьтесь к учебе с выгодой!».

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством SMS-сообщения рассматриваемой рекламы.
ПАО «Мегафон» представлены Условия оказания услуг связи «Мегафон», утв.Приказом № 5СЕО-П01-17/13 от 22.01.2013г, действующие на момент заключения договора с абонентом номер <...> ....
Согласно п.14.14.2 статьи 14. Обязанности абонента Условий оказания услуг связи «Мегафон», подписывая договор Абонент соглашается на весь срок его действия на получение рекламы при использовании услуг, а также на использование сведений об Абоненте в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке, в том числе путем осуществления прямых контактов с абонентом при помощи средств связи. (п.14.14.2 условий оказания услуг связи).
В соответствии с п.14.15 Условий Абонент имеет право выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сети связи оператора следующими способами:
-путем предоставления оператору соответствующего письменного уведомления,
-путем предоставления отметки «не согласен» в информационной

карте,
- путем совершения определенных оператором конклюдентных действий с использованием Идентификаторов, которые позволяют однозначно идентифицировать абонента и установить его волеизъявление при наличии технической возможности оператора.
Законодательство «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.
ПАО «Мегафон» представлена надлежащим образом оформленная инфокарта абонента ПАО «Мегафон» номер <...> …, в которой отметки «не согласен» в предусмотренном разделе отсутствуют, следовательно, распространение посредством смс-сообщения рекламы «До 31 августа в ДНС ЗачЁтные скидки. Готовьтесь к учебе с выгодой!» осуществлялось ООО «Сириус» при наличии согласия абонента номер <...> … на получение рекламы посредством услуг связи. Данные обстоятельства указывают на отсутствие в действиях ООО «Сириус» нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь абзацем 1 пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу в отношении ООО «Сириус» прекратить, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель комиссии Б

Члены комиссии Б

П