

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 067/05/18-21/2019

«11» июня 2019 года г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> ,

члены Комиссии: <...> ,

<...> ,

рассмотрев дело № 067/05/18-21/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента +<...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 01.02.2019 по электронной почте поступило обращение Б. (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 31.01.2019 в 16:01 на абонентский номер +<...> через SMS-центр +<...> от отправителя под именем «<...>» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Здравствуйте! Караоке клуб на Новом Арбате 21 приготовил для Вас подарки на сумму 37100р. Предложение ограничено. Подробности получения на сайте:<http://lid.st/karaoke>».

В своем заявлении Б. указывает, что не давал отправителю SMS-сообщения разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии

признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», просит прекратить рассылку SMS-сообщений на абонентский номер телефона +<...> без его согласия и привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе. К заявлению прилагался скриншот телефона с указанной рекламой.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента +<...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Согласно письму ПАО «К» от 27.03.2019 в ответ на запрос Смоленского УФАС России <...>, рассылка указанного SMS-сообщения абоненту +<...> от отправителя под именем «<...>» осуществлялась на основании договора об оказании услуг связи «К» <...>, заключенного между ПАО «К» (далее – «К») и ООО «З» (далее – Абонент), а также Дополнительного соглашения об оказании услуги смс-рассылки. Согласно пункту 1.1. Дополнительного соглашения, «К» обязуется оказывать, а Абонент обязуется оплачивать услуги по рассылке коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера пользователей услуг подвижной связи «К», являющихся потенциальными и/или действующими клиентами партнёров Абонента. В соответствии с пунктом 5.5. Дополнительного соглашения, рассылка коротких текстовых сообщений осуществляется в соответствии с принятой в «К» политикой контактов, редакционной политикой и с учётом стоп-листов «К». В стоп-листы «К» включаются номера пользователей, выразивших отказ на получение информации посредством рассылки коротких текстовых сообщений.

Смоленским УФАС России 01.04.2019 в отношении ПАО «К» было вынесено Определение о возбуждении дела № 067/05/18-21/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 24.04.2019 в 10час00мин.

24.04.2019 представители ПАО «К» и заявителя на рассмотрение дела не явились, извещены о времени и месте надлежащим образом.

Согласно письму ПАО «К» от 23.04.2019, на день заключения между ПАО «К» и Б. договора № <...>, были утверждены и действовали Условия оказания услуг связи «К» (далее – Условия). Данные Условия являются неотъемлемой частью договора об оказании услуг связи «К». Согласно пункту 2.1.Условий, договор заключается путём подписания бланка договора абонентом и оператором или уполномоченным им лицом. Бланк договора об оказании услуг связи «К» является типовой формой. Бланк договора об оказании услуг связи «К» содержит графу, в которой запрашивается согласие абонента на получение рекламной информации. Абонент, заключая договор, выражает согласие на получение рекламной информации либо отказ от получения рекламной информации и соответствующее решение абонент вносит в бланк договора об оказании услуг связи «К». ПАО «К» сообщает также, что Б. при подписании договора об оказании услуг связи «К» № <...> выразил свое согласие на получение рекламной информации. Однако договор № <...> был утерян, в связи с чем не представляется возможным направить заверенную копию указанного договора в Смоленское УФАС России.

Таким образом, ПАО «К» не было представлено доказательств предварительного согласия абонента Б. на получение указанного SMS-сообщения с рекламой.

Учитывая изложенное, ПАО «К» не смогло подтвердить, что на момент распространения 31.01.2019 в 16:01 SMS-сообщения с рекламой: *«Здравствуйте! Караоке клуб на Новом Арбате 21 приготовили для Вас подарки на сумму 37100р. Предложение ограничено. Подробности получения на сайте:<http://lid.st/karaoke>»* на

абонентский номер +<...>, у общества имелось согласие абонента Б. на получение SMS-сообщения с указанной рекламой.

Согласно письму Б. от 19.04.2019, при переоформлении SIM-карты на его имя в 2016 году в одном из филиалов ПАО «К», свой экземпляр договора он не получал.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу, для чего требуется продлить срок рассмотрения дела № 067/05/18-21/2019.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 26.04.2019 рассмотрение дела № 067/05/18-21/2019 было продлено до 30.06.2019, дело назначено к рассмотрению на 20.05.2019 в 09час.00мин.

На рассмотрение дела представители ПАО «К» и заявителя в Смоленское УФАС России не явились, извещены надлежащим образом.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 26.04.2019 ПАО «К» были представлены письменные пояснения. Однако документов, подтверждающих согласие абонента Б. на получение указанного SMS-сообщения с рекламой, не представлено.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу и привлечение к участию в деле общества с ограниченной ответственностью «З» (место нахождения: <...>; ОГРН <...>, ИНН/КПП <...>, дата регистрации <...>; сокращенное наименование ООО «З») в качестве заинтересованного лица по делу, для чего требуется отложить рассмотрение дела № 067/05/18-21/2019.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России об отложении рассмотрения дела № 067/05/18-21/2019 от 20.05.2019 рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 11.06.2019 в 09час.00мин.

На рассмотрение дела представители ПАО «К», ООО «З» и заявителя 11.06.2019 в Смоленское УФАС России не явились, извещены надлежащим образом.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 20.05.2019 ПАО «К» были представлены письменные пояснения от 04.06.2019, в которых указано, что ПАО «К» провело проверку по выявлению отправителей обжалуемого смс-сообщения, в ходе которой было установлено, что рекламодателем указанного в Определении смс-сообщения, является ООО «З». В соответствии с пунктом 1.1 Дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи «К» № 493006910 от 14.04.2015, заключенного между ПАО «К» и ООО «З», общество обязуется оказывать, а ООО «З» обязуется оплачивать услуги по рассылке коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера потенциальных и/или действующих клиентов и/или партнеров ООО «З», являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи «К». Согласно пункту 5.2 указанного Дополнительного соглашения, ООО «З» самостоятельно определяет содержание текстовых сообщений.

ООО «З» в ответ на Определение Смоленского УФАС России от 20.05.2019 в письме

от 03.06.2019 сообщило, что на платформе ООО «З» не зарегистрировано имя отправителя «<...>».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с абзацем 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 067/05/18-21/2019 отложить.

2. Назначить дело № 067/05/18-21/2019 к рассмотрению на

«26» июня 2019 года в 10час. 00мин.

по адресу: 214000, г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 14-а, кабинет 207.

3. ПАО «К» представить в Смоленское УФАС России **в срок до 24.06.2019** копии документов (бланки заказов, отчеты о проведенной рассылке и т.п.), подтверждающих, что ПАО «К» осуществляло рассылку SMS-сообщения с рекламой: «Здравствуйте! Караоке клуб на Новом Арбате 21 приготовил для Вас подарки на сумму 37100р. Предложение ограничено. Подробности получения на сайте:<http://lid.st/karaoke>», от отправителя под именем «<...>», по заказу ООО «З»

4. ООО «З» представить в Смоленское УФАС России **в срок до 07.06.2019** следующие документы и сведения:

- копию договора, заключенного ООО «З» с ПАО «К» на оказание услуг связи «К», со всеми приложениями и дополнительными соглашениями, в том числе, дополнительным соглашением об оказании услуги смс-рассылки;

- копию договора (со всеми приложениями и дополнительными соглашениями), заключенного ООО «З» с ООО «М» (либо иным лицом) на оказание услуг смс-рассылки указанной выше рекламы: «Здравствуйте! Караоке клуб на Новом Арбате 21 приготовили для Вас подарки на сумму 37100р. Предложение ограничено. Подробности получения на сайте:<http://lid.st/karaoke>»;

- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера + <...> Б. на получение указанной рекламы от отправителя «<...>» посредством SMS-сообщений.

Копии документов, представляемые в Смоленское УФАС России, должны быть заверены надлежащим образом.

Явка законных представителей ПАО «К», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>