

11 января 2018г. г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

К<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Б<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 130-ФАС22-Р/11-17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на мобильный телефон заявителя нежелательной смс-рекламы, в которой усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя (извещен надлежащим образом),

с участием представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ПАО «ВымпелКом» Чк.<...> по доверенности № ВР-17-20 от 04.10.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя города Барнаула о получении на номер мобильного телефона +7-902-143-6252 нежелательно рекламного смс-сообщения: «Бесплатные фильмы, новости и скидки в нашем приложении VEON! Скачайте бесплатно: <http://veon.ru/shop>».

Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указывает, что согласия на получение указанной смс-рассылки не давал.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела, на его рассмотрение (06.12.2017г., 11.01.2018г.) не явился, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не препятствует рассмотрению дела в его отсутствие.

ПАО «ВымпелКом» во исполнение определения о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе предоставлены документы и пояснения, согласно которым заявитель (абонентский номер <...>) 25.09.2017г. и 07.10.2017г. оформил заказы на покупку и доставку товаров в Интернет-магазине www.beeline.ru/shop (продавец ПАО «ВымпелКом»). Условия продажи товаров в Интернет-магазине размещены ПАО «ВымпелКом» на Интернет-сайте по адресу: <https://moskva.beeline.ru/customers/help/shop/dokumenty/>.

Согласно пункту 5.6 Условий продажи товаров в Интернет-магазине, покупатель настоящим дает согласие на получение от продавца сообщений рекламно-информационного характера о новых предложениях товаров и услуг Интернет-магазина, а также продуктов компании Veon Digital Amsterdam B.V.

Волеизъявление покупателя осуществляется посредством внесения последним соответствующих данных в форму заказа в Интернет-магазине и осуществлением акцепта публичной оферты Интернет-магазина (т.е. оплаты покупателем самостоятельно оформленного заказа).

Согласно позиции представителя ПАО «ВымпелКом», оформление заказа осуществляется покупателем при условии выполнения совокупности следующих действий:

- выбор товара в Интернет-магазине продавца на сайте: beeline.ru/shop/;
- нажатие кнопки «Купить» в непосредственной близости от наименований всех выбранных товаров;
- нажатие кнопки «Оформить заказ» после выбора всех необходимых товаров;
- ввода покупателем своих данных в специальные поля: контактный телефон, имя, e-mail, выбор способа доставки (самовывоз с указанием адреса салона магазина, доставка курьером), даты доставки/самовывоза, способа оплаты (наличными при получении товара; картой оплаты в салоне магазина, картой оплаты Visa);
- ознакомления с Условиями продажи товаров в Интернет-магазине, доступными по ссылке, отображаемыми в виде окна с полоской прокрутки полного текста Условий продажи;
- ознакомления с Согласием на обработку персональных данных, доступным по ссылке, отображаемым в виде окна с полоской прокрутки полного текста Согласия;
- при заполнении всех необходимых для оформления заказа данных становится активной кнопка «Заказать». Рядом размещена информация: «Подтверждая заказ, вы соглашаетесь с Условиями продажи в интернет-магазине ПАО «ВымпелКом» и Согласием на обработку персональных данных»;
- подтверждения согласия на получение рекламных и информационных сообщений путем проставления соответствующей отметки (галочки) в специальном поле (чек-боксе) напротив текста: «Я даю свое согласие на получение рекламных и информационных сообщений от ПАО «ВымпелКом» и Veon Digital Amsterdam B.V.»;
- нажатия покупателем кнопки «Заказать».

06 декабря 2017 года рассмотрение дела откладывалось в связи с необходимостью получения от ПАО «ВымпелКом» согласия абонента +79021436252 на получение смс-рекламы «Бесплатные фильмы, новости и скидки в нашем приложении VEON! Скачайте бесплатно: <http://veon.ru/shop>», выраженное в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

11 января 2018 года присутствующий на заседании Комиссии представитель ПАО «ВымпелКом» Ч<...> доводы, изложенные ранее, поддержала, пояснила, что иных документов, подтверждающих согласие абонента на получение смс-рекламы, кроме тех, что представлены, не имеется; покупателем (абонентом +7<...>) согласие на получение смс-рекламы дано в момент оформления заказа через интернет-магазин, поскольку покупателем приняты Условия продажи товаров, п. 5.6.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, а также заслушав доводы представителя ПАО «ВымпелКом», приходит к выводу о необходимости прекращения рассмотрения дела по следующим основаниям.

Согласно статье 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием. Заявитель указывает, что на получение смс-рекламы «Бесплатные фильмы, новости

и скидки в нашем приложении VEON! Скачайте бесплатно: <http://veon.ru/shop>» согласия не давал.

Сообщение получено заявителем 07.10.2017г. в 12:53 от абонента beelineshop через смс-центр: +7<...>.

На основании статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Распространяемая посредством смс-сообщений рассматриваемая информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер телефона заявителя +7<...> принадлежит номерной емкости ООО «Т2Мобайл», Алтайский край; номер SMS-центра (+7<...>) – номерной емкости ООО «Т2Мобайл», Ростовская область.

По информации, предоставленной ООО «Т2 Мобайл», направление смс-сообщения указанному абоненту от отправителя beelineshop через смс-центр ООО «Т2Мобайл» осуществлено ООО «ОСК» по договору № 216/SMS-BULK от 01.06.2015г. Согласно пункту 3.2.8 указанного договора ООО «ОСК» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов исполнителей, которые выразили ООО «ОСК» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действия, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

Исходя из информации, предоставленной ООО «ОСК», Общество оказывает посреднические услуги передачи текстов сообщений и требований к аудитории сообщений на технические мощности операторов мобильной связи или их партнеров, но не формирует сами сообщения, не определяет их содержание и адресатов.

Указанное смс-сообщение поступило на оборудование ООО «ОСК» от ПАО «Вымпел-Коммуникации» на основании заключенного договора № sms-ОСК-ВК-0113 от 01.11.2013г. В соответствии с данным договором ООО «ОСК» оказывает ПАО «Вымпел-Коммуникации» техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку смс-сообщений клиента на смс-сервис оператора связи. Программное обеспечение ООО «ОСК» осуществляет передачу текста смс-сообщения и номер адресата сообщения на оборудование оператора связи; указанная передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства со стороны ООО «ОСК». В соответствии с условиями договора, в случае нарушения ПАО «Вымпел-Коммуникации» гарантий по получению согласия от получателей, ООО «ОСК» приостанавливает оказание услуг по договору.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рассылки является ПАО «ВымпелКом».

Из материалов дела следует, что заявитель (абонентский номер <...> <...>) 25 сентября 2017г. и 07 октября 2017г. оформил заказы на покупку и доставку товаров в Интернет-магазине www.beeline.ru//shop (продавец ПАО «ВымпелКом»): смартфон Nokia X2 Dual SIM Black по цене 1490 рублей., Смартфон 4Good S450m LTE Yellow по цене 1990 рублей.

Оформление заказа осуществляется покупателем при условии его согласия с Условиями продажи в интернет-магазине ПАО «ВымпелКом» и на обработку персональных данных.

Условия продажи товаров в Интернет-магазине размещены ПАО «ВымпелКом» на Интернет-сайте по адресу:

<https://moskva.beeline.ru/customers/help/shop/dokumenty/>.

Согласно пункту 5.6 Условий продажи товаров в Интернет-магазине, покупатель настоящим дает согласие на получение от продавца сообщений рекламно-информационного характера о новых предложениях товаров и услуг Интернет-магазина, а также продуктов компании Veon Digital Amsterdam B.V.

Волеизъявление покупателя осуществляется посредством внесения последним соответствующих данных в форму заказа в Интернет-магазине и осуществлением акцепта публичной оферты Интернет-магазина (т.е. оплаты покупателем самостоятельно оформленного заказа).

Таким образом, признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не нашли своего подтверждения, поскольку заявитель (абонентский номер <...> <...>), оформив 25.09.2017г. и 07.10.2017г. заказы на покупку и доставку товаров в Интернет-магазине www.beeline.ru//shop (продавец ПАО «ВымпелКом») и ознакомившись с Условиями продажи товаров в интернет-магазине ПАО «ВымпелКом», выразил свое согласие на получение от ПАО «ВымпелКом» смс-сообщений рекламного характера, в том числе рассматриваемой смс-рекламы. Согласно пункту 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе производство по делу подлежит прекращению.

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 130-ФАС22-Р/11-17 прекратить.

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии Б<...>

Б<...>