

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 31/04-17р

Резолютивная часть решения оглашена 15 июня 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 21 июня 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел о нарушении рекламного законодательства в составе: Председателя комиссии: <...> – руководителя Кировского УФАС России; Членов комиссии: <...> – главного специалиста-эксперта отдела ФРИР Кировского УФАС России; <...> – специалиста отдела ФРИР Кировского УФАС России; секретарь – <...> специалист отдела ФРИР Кировского УФАС России;

з отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела: физического лица;

з отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела: Общества с ограниченной ответственностью «<...>»;

з присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Публичного акционерного общества «<...>»;

з рассмотрев дело № 31/04-17р, возбужденное в отношении ООО «<...>», ПАО «<...>» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

з Кировское УФАС России поступило заявление физического лица по факту получения 16.01.2017 г. на номер мобильного телефона +<...> смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «В «<...>» как указал заявитель, согласия на получение данного рекламного сообщения он не давал.

з Определением от 15.03.2017 в отношении ООО «<...>», ПАО «<...>» возбуждено производство по делу № 31/04-17р, заседание Комиссии назначено на 11.04.2017.

з Определением о продлении дела № 31/04-17р от 11.04.2017 срок рассмотрения был продлен, рассмотрение отложено на 15.06.2017, в связи с необходимостью надлежащего уведомления заявителя о дате, месте и времени заседания Комиссии, а также в связи с необходимостью получения пояснений от лиц, участвующих в деле. Заявитель – физическое лицо, надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку на заседание Комиссии не обеспечил, ходатайств не заявлял.

з Изучив материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

з Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, поступившая на абонентский номер заявителя следующего содержания: «В «<...>, способствует формированию интереса к магазину «<...> и товарам, реализуемым в нем, и по своему содержанию является рекламой.

В соответствии с ч. 1 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефона поступило соответствующее рекламное сообщение.

Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В ходе рассмотрения дела № 31/04-17р установлено, что 14.10.2013 между ПАО «МТС» и заявителем – физическим лицом заключен Договор оказания услуг подвижной связи МТС с предоставлением абонентского номера +<...>. Договор об оказании услуг связи МТС состоит из трех частей: Регистрационной формы, в которой указываются данные абонента, Условий оказания услуг подвижной связи МТС (далее - Условия), Тарифного плана, выбранного абонентом.

Согласно п. 7.6 Условий, абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения рекламы, распространяемой по сетям связи. Абонент вправе отозвать данное им согласие в любое время путем направления Оператору соответствующего письменного заявления. Дополнительно у абонента имеется возможность самостоятельно отказаться от получения СМС-сообщений, содержащих рекламу, подключив бесплатную услугу «Запрет приема информационного СМС и СМС/ММС с сайта МТС».

У абонента (заявителя) с даты заключения Абонентского договора от 14.10.2013 по 04.08.2016 была подключена услуга «Запрет приема информационного СМС и СМС/ММС с сайта МТС». Абонент подключил услугу самостоятельно с помощью сервиса «Интернет-помощник», что подтверждается счетом от 31.10.2013, счетом от 31.08.2016, а также распечаткой (скриншотом) из Автоматизированной системы расчетов ПАО «<...>, представленными в материалы дела № 31/04-17р.

16.01.2017 на выделенный абонентский номер заявителя поступило рекламное сообщение следующего содержания: «<...>, от отправителя «<...>» в рамках договора от 14.02.2014, заключенного между ПАО «<...>» и ООО «<...>», предметом которого является оказание ПАО «МТС» заказчику ООО «<...>» услуги «Мобильная реклама» с помощью каналов исполнителя (ПАО «МТС»). Целевая аудитория не

зключает в себя абонентов, установивших запрет на получение Мобильной рекламы. Согласно п. 6.11 договора №D130524209 от 14.02.2014 исполнитель – ПАО «<...>» несет ответственность за распространение рекламно-информационных сообщений только тем физическим и юридическим лицам, с которыми заключен договор на услуги связи и которые не отозвали своего согласия на получение рекламы.

В рассматриваемом деле заявитель – физическое лицо, удалив самостоятельно 14.08.2016 услугу «Запрет приема информационного СМС и СМС/ММС с сайта МТС», фактически дал свое согласие на получение рекламно-информационных сообщений, то есть на момент получения спорного рекламного СМС-сообщения согласие на получение СМС-сообщения заявителем было дано, обратного заявителем не представлено.

Также установлено, что ООО «<...>» не имеет доступа к базе абонентов операторов подвижной радиотелефонной связи, не обладает сведениями о наличии у операторов подвижной связи согласий абонентов на получение рекламы и фактически не является рекламораспространителем.

Оценив имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия считает, что в действиях ООО «<...>» и ПАО «<...>» отсутствуют признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», ввиду наличия согласия абонента на получение рекламно-информационных материалов, поэтому дело № 31/04-17р подлежит прекращению.

На основании изложенного и руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

О П Р Е Д Е Л И Л А:

Производство по делу № 31/04-17р прекратить, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела в действиях ООО «<...>» и ПАО «<...>» наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>