

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 042/05/18-376/2022 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА

К РАССМОТРЕНИЮ

«30» марта 2022г.

г. Кемерово

Заместитель председателя Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, заместитель руководителя управления, рассмотрев материалы о распространении публичным акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС», адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, 4, ОГРН 1027700149124, Дата присвоения ОГРН 22.08.2002, ИНН 7740000076, КПП 770901001) рекламы, содержащей признаки нарушения 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 <...> (исх. от 31.01.2022, вх. от 01.02.2022 № 556э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <...> следующего содержания:

10.10.2021 в 14 часов 15 минут: «Вам подвеска с БРИЛЛИАНТОМ в подарок! SOKOLOV ТРЦ «Планета» 7R0496 <http://m.mts.ru/M3V2pR>» от абонента SOKOLOV.

Из заявления следует, что согласие на получение рекламной рассылки заявитель не предоставляла.

Из ответа ПАО «МТС» (исх. № С02/КТ-Б/16и) следует, что инициатором (заказчиком) рассылки указанного смс – сообщения является ООО «СВ РИТЕЙЛ», заключившее с ПАО «МТС» договор в рамках сервиса МТС – маркетолог и оформившее заказ на рассылку, в соответствии с которым была оказана услуга по реализации рекламной кампании по каналу SMS.

Смс – рассылка в рамках сервиса МТС – маркетолог и услуги «Рекламная кампания» осуществляется абонентам, которые выразили согласие на получение рекламной информации. Согласие абонента <...> на получение рекламных сообщений было получено ПАО «МТС» 22.01.2020 при заключении договора об оказании услуг подвижной связи.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) абонентом признается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

ПАО «МТС» представило сведения, согласно которым абонентский номер <...> выделен физическому лицу, в соответствии с Договором на оказание услуг связи от 22.01.2020г.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламораспространителю, во-вторых - должно быть выражено явно.

В данном случае, ни в Условиях, ни в договоре и его регистрационной форме не предусмотрено возможность выразить в явной форме согласие на получение рекламы услуг, предоставляемых третьими лицами.

При этом, само по себе подписание абонентом договора, неотъемлемой частью которого являются вышеуказанные Условия, не свидетельствуют об его согласии на получение рекламы от третьих лиц, поскольку указанные Условия, в том числе, его пункт 7.6, исходя из размера шрифта (кегель), изображены таким образом, что они плохо воспринимаются потребителем, что может вводить в заблуждение абонента.

Вместе с тем, из буквального прочтения данной графы не следует, что абоненту предоставлено право и он имеет возможность отказаться от получения рекламы третьих лиц.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Следовательно, распространение ПАО «МТС» рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ПАО «МТС».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 042/05/18-376/2022 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

Заявитель – физическое лицо;

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, 4, ОГРН 1027700149124, Дата присвоения ОГРН 22.08.2002, ИНН 7740000076, КПП 770901001).

3. Назначить дело № 042/05/18-376/2022 к рассмотрению на 27 апреля 2022 года на 10 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 10 часов 20 минут в каб. 316.

4. ПО «МТС» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 26 апреля 2022 года копии свидетельства о государственной регистрации юридического лица;

Дополнительно ПАО «МТС» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной рекламы.

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» по адресу (гиперссылка) - <...>.

Для обеспечения беспрепятственного доступа к видеоконференцсвязи и формирования графика конференций Кемеровское УФАС России просит заблаговременно (не позднее 3 рабочих дней до рассмотрения) сообщить о принятом решении об участии.

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) 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.