ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-1091/2021

«20» сентября 2021г. г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	<…временно исполняющей обязанности руководителя>- управления;
Членов Комиссии:	<…начальника отдела рекламы и недобросовестной>- конкуренции;
	<…ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-1091/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Экоплант» (далее – ООО «Экоплант», юридический адрес: 119180, г. Москва, ул. Большая Полянка, д. 7/10, стр. 3, пом. IX, комн. 20, ОГРН 1145032008230, Дата присвоения ОГРН 17.09.2014, ИНН 5032284570, КПП 770601001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») при участии представителя ПАО «Мегафон» <…> (доверенность от 09.06.2020 № 5-196/20) путем видеоконференцсвязи,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 22.04.2021, вх. от 23.04.2021 № 2762э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 21.04.2021 в 11 часов 14 минут посредством смс – сообщения на абонентский номер <…> следующего содержания:

«Туи, можжевельники, крупномеры, хвойные и лиственные, кусты. Напрямую из питомника растений. Скидка 70% сайт eq4.ru тел. +78125654685 ООО «ЭКОПЛАНТ» …» от абонента ECOPLANT.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон» (исх. от 14.05.2021 № 5/1-05-LASB-Исх-00112/21) следует, что отправителем указанного смс – сообщения является ООО «Экоплант» на основании договора на оказание услуг связи от 25.02.2021 № <…>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер 8-921-370-69-65 заявитель не давал.

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 ООО «Экоплант» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <…>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

21.06.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1091/2021 в отношении ООО «Экоплант» и назначено к рассмотрению на 19.08.2021 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Экоплант» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

19.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Экоплант» (исх. от 18.08.2021 № 14), из которых следует, что между ООО «Экоплант» и публичным акционерным обществом «Мегафон» (далее – ПАО «Мегафон») заключен договор оказания услуг связи от 25.02.2021 № <…>. В рамках указанного договора ПАО «Мегафон» оказана ООО «Экоплант» дополнительная услуга по рассылке смс – сообщений «Мегафон. Таргет».

Согласно пункту 5.11 Условий оказания услуг Корпоративный клиент (ООО «Экоплант») до размещения рекламно – информационных материалов (далее-РИМ) среди конечных получателей из перечня абонентских номеров/адресов электронной почты Корпоративного клиента обязан получить согласие Конечного получателя на получение РИМ посредством смс/ммс – сообщений, электронных сообщений в мессенджере Viber, сообщений электронной почты от Корпоративного клиента. Размещение РИМ среди Конечных получателей, в том числе 21.04.2021 с номером <…>, осуществлялось на номера, предоставленные ПАО «Мегафон».

Также ООО «Экоплант» заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

19.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1091/2021 в отсутствие представителя ООО «Экоплант», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1091/2021 отложить для привлечения к рассмотрению данного дела ПАО «Мегафон» (юридический адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, ОГРН 1027809169585, Дата присвоения ОГРН 15.07.2002, ИНН 7812014560, КПП 770701001) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 19.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1091/2021 было отложено на 20.09.2021 в 11 часов 20 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание

почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

17.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ПАО «Мегафон» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что абонентский номер <…> выделен <…> на основании договора об оказании услуг связи. Договор отсутствует в архиве. Факт заключения и исполнения договора между ПАО «Мегафон» и заявителем подтверждается оказанием услуг Оператором и их использование и оплата заявителем в течение длительного времени сторонами не оспаривается.

В соответствии с пунктом 1 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 – ФЗ «О связи» на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

Неотъемлемыми частями договора являются инфокарта, Условия оказания услуг связи Мегафон и тарифный план, выбранный абонентом.

При заключении договора абонент, которому был выделен абонентский 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 услуг.

В соответствии с пунктом 14.14.2 Условий, подписывая договор, Абонент соглашается на весь срок его действия на получение рекламы при использовании услуг.

В соответствии с пунктом 14.16 Условий, Абонент имеет право выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сети связи Оператора.

До настоящего времени абонент, использующий номер <…> с какими – либо заявлениями, содержащими отказ от получения рекламы, в адрес ПАО «Мегафон» не обращался, каких – либо действий, позволяющих ПАО «Мегафон» установить его волеизъявление на отказ от получения рекламы, не совершал.

20.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1091/2021 путем видеоконференцсвязи при участии представителя ПАО «Мегафон» <…>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для привлечения к рассмотрению дела заявителя в качестве лица, участвующего в деле, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктом 32, абзацами 2, 3 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-1091/2021 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-1091/2021 к рассмотрению на 20 октября 2021 года на 10 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 09 часов 50 минут в каб. 316.

3. Заявителю необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 19 октября 2021 года копию договора оказания услуг по абонентскому номеру <…> (заверенного надлежащим образом).

Дополнительно заявителю необходимо пояснить, направлялось ли в адрес ПАО «Мегафон» заявление об отзыве согласия на получение рекламы (с приложением подтверждающих документов).

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

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 участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

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 заседание 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: to42@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.