

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-2341/2019

«24» января 2020г.

г. Кемерово

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

	<...>
	> -
	<...>
Заместителя председателя Комиссии:	> - заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	начальника отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	специалиста - эксперта отдела рекламы, <...> недобросовестной конкуренции и финансовых рынков, >-

рассмотрев дело № 042/05/18-2341/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Автомотив» (далее – ООО «Автомотив», юридический адрес: 630098, г. Новосибирск, ул. Часовая, 6/4, ИНН 5408311210, ОГРН 1145476125255, дата присвоения ОГРН 07.10.2014, КПП 540801001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ООО «Автомотив» <...> по доверенности № 6 от 21.01.2020,

### УСТАНОВИЛА:

21.11.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области через Единый портал государственных услуг поступило заявление <...> (вх. от 21.11.2019 № 6750) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

- 20.11.2019 в 15 часов 43 минуты: «Аккумуляторы. Установка, сервис бесплатно.

Купим старый. 83843601737» от абонента AVTOMOTIV на абонентский номер <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

26.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2341/2019 в отношении ООО «Автомотив» и назначено к рассмотрению на 24.01.2020 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Автомотив» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.01.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Автомотив» (исх. от 22.01.2020 № 3), из которых следует, что 08.10.2019 ООО «Автомотив» и ПАО «МТС» в лице специалиста <...>, действующего на основании Приказа № <...> от 23.03.2017, заключили договор об оказании услуг связи № <...>. Предметом данного договора является то, что ПАО «МТС» предоставляет ООО «Автомотив» услуги связи и/или иные сопряженные с ними услуги, оказываемые ПАО «МТС» непосредственно и/или с привлечением третьих лиц, а ООО «Автомотив» принимает и оплачивает заказанные услуги.

В рамках указанного договора ПАО «МТС» оказывало ООО «Автомотив» услугу «МТС-Маркетолог», в результате оказания которой ПАО «МТС» 20-21.11.2019 осуществило смс – рассылку по собственной базе абонентов, подпадающих под критерии отбора, установленного ООО «Автомотив» (автолюбители, владельцы авто, мужчины и женщины, интересующиеся автомобильной темой, а также проживающие в городах присутствия торгово – сервисной сети «Автомотив»). Данная выборка является не персонализированной, то есть ООО «Автомотив» не получало базу с телефонными номерами абонентов ПАО «МТС».

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. б/н, б/д) следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено в рамках услуги «Рекламная кампания» в сервисе «МТС-Маркетолог». Услуга «Рекламная кампания» - услуга ПАО «МТС» по реализации рекламных кампаний.

Услуги подвижной связи с использованием абонентского номера <...> оказываются ПАО «МТС» физическому лицу – заявителю по данному делу на основании договора об оказании услуг подвижной связи МТС, заключенного 07.12.2007.

Неотъемлемой частью заключенного договора являются Условия оказания услуг

подвижной связи МТС, представляющие собой публичную оферту и размещаемые на официальном сайте оператора [www.mts.ru](http://www.mts.ru) и выбранный абонентом тарифный план. Заключая договор о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи МТС абонент – заявитель по данному делу, присоединился к условиям МТС, выразив безусловное согласие с данными условиями и иными частями договора (пункт 3.2 условий МТС). Согласно пункту 7.6 условий МТС, который на момент заключения договора действовал в редакции от 14.11.2007, заключая договор, абонент, тем самым, выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно – правовыми актами о рекламе.

Абонент вправе отозвать данное им согласие в любое время путем направления оператору соответствующего письменного заявления, являющегося неотъемлемой частью договора, либо иным способом, установленным оператором. Согласие считается отозванным абонентом с момента получения оператором указанного заявления.

На момент отправки спорного смс – сообщения абонент <...> согласия на получение рекламы не отзывал, с требованием о прекращении распространения рекламы в соответствии с пунктом 7.6 условий МТС и частью 6 статьи 45 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 - ФЗ «О связи» в ПАО «МТС» не обращался.

У абонентов также имеется возможность самостоятельно отказаться от получения смс – сообщений, содержащих рекламу, новости о продуктах и услугах МТС, а также отказаться от получения бесплатных смс и ммс – сообщений с сайта МТС.

24.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2341/2019 в присутствии представителя ООО «Автомотив» <...>, который поддержал представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснил, что отправка спорного смс – сообщения была разовой, выборку абонентов – получателей смс – сообщения в данном случае производило ПАО «МТС».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

21.11.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области через Единый портал государственных услуг поступило заявление <...> (вх. от 21.11.2019 № 6750) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

- 20.11.2019 в 15 часов 43 минуты: «Аккумуляторы. Установка, сервис бесплатно. Купим старый. 83843601737» от абонента AVTOMOTIV на абонентский номер <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. № С02/КТ-Б/126и б/д) следует, что указанное смс – сообщение было направлено ООО «Автомотив» в рамках услуги «Рекламная кампания» в сервисе «МТС-Маркетолог». Услуга «Рекламная кампания» - услуга ПАО «МТС» по реализации рекламных кампаний. Информация об условиях оказания данной услуги, предоставления сервиса размещена на сайте [marketolog.mts.ru](http://marketolog.mts.ru)

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Автомотив».

Вместе с тем, в рамках рассмотрения данного дела ООО «Автомотив» были представлены документы, подтверждающие отправку спорного смс – сообщения в рамках подключенной услуги «МТС-Маркетолог». Выборку абонентов – получателей смс – сообщения в данном случае производило ПАО «МТС».

ПАО «МТС» в рамках рассмотрения данного дела были представлены пояснения о том, что абонент <...> согласно пункту 7.6 условий МТС не отзывал согласие, данное им при заключении договора об оказании услуг подвижной связи МТС на получение рекламы, использования сведений об абоненте в целях продвижения услуг.

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие, что абонент выразил свое согласие на получение рекламных смс – сообщений, признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Автомотив» отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 042/05/18-2341/2019 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Автомотив» (юридический адрес: 630098, г.

Новосибирск, ул. Часовая, 6/4, ИНН 5408311210, ОГРН 1145476125255, дата присвоения ОГРН 07.10.2014, КПП 540801001) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.