РЕШЕНИЕ

«06» августа 2020г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

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

рассмотрев дело № 042/05/18-2364/2019, возбужденное в отношении <…> (далее – <…>, адрес: <…>) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

26.11.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (вх. от 26.11.2019 № 6865э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

25.11.2019 в 13 часов 25 минут: «Сейчас или никогда одежда по закупу Шахтеров 42а бутик 11» от абонента <…> на абонентский номер <…>.

30.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2364/2019 в отношении <…> и назначено к рассмотрению на 30.01.2020 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

17.01.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения <…> (исх. б/н, б/д), из которых следует, что телефон с абонентским номером <…> был утерян 23.11.2019. Сим-карта с данным абонентским номером была заблокирована. Спорное смс – сообщение <…> не направлял.

30.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 в отсутствие <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела получения дополнительных доказательств.

Определением от 30.01.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 было отложено на 02.03.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

07.02.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ПАО «МТС» (исх. № С-02/КТ-Б/05и), из которых следует, что по состоянию на 25.11.2019 договор оказания услуг связи с выделением абонентского номера <…> заключен с <…> 17.01.2020 данный договор был расторгнут по заявлению абонента. Также из письменных пояснений ПАО «МТС» следует, что оказание услуг по абонентскому номеру <…> приостанавливалось оператором с 25.11.2019 в связи с выявленным фактом нарушения абонентом условий договора.

02.03.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 в отсутствие <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено следующее:

В соответствии с информацией, размещенной в сети Интернет на странице https://2gis.ru/kemerovo/firm/70000001027923324/tab/inside, по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 42а, бутик 11, располагается магазин CUBEROOM. На странице https://2gis.ru/kemerovo/inside/7043230969371 45/firm/70000001032749237 указан абонентский номер <…>, принадлежащий данному магазину (Акты осмотра сайта от 21.02.2020).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон», следует, что абонентский номер <…> принадлежит <…> (далее – <…>) в соответствии с договором оказания услуг от 24.02.2017 № <…>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к рассмотрению данного дела <…> (адрес: <…>) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы.

Определением от 02.03.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 было отложено на 01.04.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <…>, <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

30.03.2020 в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019, назначенное на 01.04.2020г. на 08 часов 30 минут было перенесено на 06.05. 2020г. на 09 часов 30 минут. Письмо о переносе рассмотрения

данного дела было направлено в адрес <…>, <…> заказными письмами с уведомлением о вручении.

06.05.2020 на рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 <…>, <…> не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 06.05.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 было отложено на 08.06.2020 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес <…>, <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.06.2020 на рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 <…>, <…> не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 08.06.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2364/2019 было отложено на 06.08.2020 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес <…>, <…> заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении <…> почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

06.08.2020 состоялось рассмотрение дела в отсутствие <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

26.11.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (вх. от 26.11.2019 № 6865э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

25.11.2019 в 13 часов 25 минут: «Сейчас или никогда одежда по закупу Шахтеров 42а бутик 11» от абонента <…> на абонентский номер <…>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <…> заявитель не давал.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. б/д № С02/КТ-Б/130и) следует, что абонентский номер <…> с которого заявителю поступило смс – сообщение принадлежит <…> в соответствии с договором об оказании подвижной связи МТС от 06.05.2019.

Из письменных пояснений <…>, представленных в адрес Кемеровского УФАС России следует, что 23.11.2019 <…> был утерян телефон с абонентским номером <…>. 29.11.2019 сим-карта с указанным номером была заблокирована.

Вместе с тем, из ответа ПАО «МТС» (исх. № С 02/КТ-Б/05и от 06.02.2020), следует, что по состоянию на 25.11.2019 договор на оказание услуг связи с выделением абонентского номера <…> был заключен с <…>. Данный договор был расторгнут 17.01.2020 по заявлению абонента.

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 <…> 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 рекламораспространитель.

В связи с тем, что на дату поступления смс – сообщения 25.11.2019 договор на оказание услуг связи по абонентскому номеру, с которого поступило спорное смс – сообщение был заключен с <…>, рекламораспространителем в данном случае является <…>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать <…> (адрес: <…>) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <…>.

2.Предписание не выдавать в связи с устранением нарушения.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «__» августа 2020 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.