

О направлении решения

Заявителю

по e-mail <...>

ПАО «ВымпелКом» (Билайн)

ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14,

г. Москва, 127083

<...>

с уведомлением

Р Е Ш Е Н И Е

Дата принятия решения: 27 февраля 2024 года г. Иваново

Комиссия Ивановского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель Комиссии: Михеева Т.А., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

- Кукушкин В.М., начальник аналитического отдела,

- Бестужева Н.Б., главный специалист-эксперт аналитического отдела,

рассмотрев дело №037/05/18-46/2024 (03-31/2024-02), возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в присутствии заявителя: <...>,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе: ПАО «Вымпелком» (ИНН: 7713076301, юр. адрес: ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, г. Москва, 127083),

УСТАНОВИЛА:

В Ивановское УФАС России поступило заявление жителя г. Иваново Ивановской области, в котором указано на факт распространения рекламы с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, заявитель сообщил, что на его телефонный номер <...> от абонента beeline поступили следующие смс:

- 14.06.2023 в 11:40: «Рекомендуйте другу домашний интернет и билайн тв и получите до 1000 рублей на банковскую карту. Подробнее: <https://cm.beeline.ru/i/D1k0bmOQ1iZD0yCy>»;

- 12.08.2023 в 9:53: «Юрий! Получите 100 бонусных рублей на счёт. Просто используйте до конца текущего месяца от 100 рублей на услуги связи, и в следующем месяце вы получите бонусы – они будут расходоваться на основные услуги связи. Подробнее: 0641867 (беспл.).»;

- 7.09.2023 в 11:09: «Юрий! Получите 100 бонусных рублей на счёт. Просто используйте до конца текущего месяца от 100 рублей на услуги связи, и в следующем месяце вы получите бонусы – они будут расходоваться на основные услуги связи. Подробнее: 0641867 (беспл.).»;

- 19.09.202 в 10:35: «Смотрите остроумную комедию о семейных парах, которые пришли на сеанс групповой терапии. Новинка 2023г.: «О чём говорят незнакомцы» (18+) в подписке «4в1» бесплатно первые 7 дней. Далее стоимость подписки 449 руб/мес. Скачать приложение (12+) и смотреть <https://smotri.beeline.tv/rRAD/qkqt8qoq>»;

- 26.09.2023 в 11:04: «Юрий! Получите 100 бонусных рублей на счёт. Просто используйте до конца текущего месяца от 100 рублей на услуги связи, и в следующем месяце вы получите бонусы – они будут расходоваться на основные услуги связи. Подробнее: 0641867 (беспл.).»;

- 27.10.2023 в 15:43: «Смотрите интригующую комедию о безумной афере «Хорошие люди» (18+) бесплатно первые 14 дней. Подключайте подписку «viju» сейчас и участвуйте в розыгрыше планшета! Далее стоимость подписки 299 руб/мес. Скачать приложение билайн тв (12+): <https://smotri.beeline.tv/rRAD/c4r76rnk>»;

- 12.11.2023 в 9:32: «Юрий, пока воспоминания о поездке свежи, поделитесь, пожалуйста, своими впечатлениями о связи в роуминге. Это займёт всего несколько минут, а нам поможет стать лучше: <https://cm.beeline.ru/i/a8YvqZOX8tXoPGUy>»;

- 20.11.2023 в 11:35: «Управлять домашним интернетом удобно в приложении билайн (12+) <https://cm.beeline.ru/i/ERk0ZgnoRlnaLaCG>. Вы сможете контролировать и пополнять баланс, изменять тариф, подключать и отключать разные услуги, а ещё там много других полезных разделов. Для входа используйте номер договора (начинается с 08) и пароль от домашнего интернета.»;

- 19.12.2023 в 10:54: «Юрий, вам доступен кешбэк 100% от пополнения счёта! Пополните баланс до 23 декабря г. одним платежом от 50 рублей и получите столько же на бонусный счёт. Бонусы автоматически будут расходоваться на услуги связи вместо основных средств 13 дней. Максимальный размер бонуса — 500 руб. О бонусах 0559».

Заявитель полагает, что после получения его обращения об отзыве согласия на обработку персональных данных от 17.05.2023 оператор связи должен был прекратить распространение рекламы на его телефонный номер.

Таким образом, в заявлении указано на факт распространения рекламы посредством телефонного разговора с признаками нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), согласно которой 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. <...>

Согласно имеющимся данным указанный телефонный номер принадлежит нумерации ПАО «Вымпелком». Оператор связи подтвердил факты распространения указанных сообщений абоненту через свое оборудование и предоставил заключенные с ним договоры на предоставление услуг связи «Билайн».

Таким образом, факт распространения рассматриваемой информации через смс подтверждается: заявлением, скриншотами, пояснениями ПАО «Вымпелком».

Ивановским УФАС России 29 января 2024 года возбуждено дело №037/05/18-46/2024 (03-31/2024-02) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Ивановским УФАС России у ПАО «Вымпелком» запрашивались письменные пояснения о том, какие из рекламируемых в рассматриваемых сообщениях услугах (опциях) относятся к информированию о порядке исполнения (изменении) условий по предоставлению «базовых» услуг в рамках предмета заключенного с абонентом договора.

В Письменных пояснениях Общество указало, что рассматриваемые смс являются внутренней рассылкой оператора связи и не относятся к информированию о порядке исполнения (изменении) условий по предоставлению «базовых» услуг в рамках предмета заключенного с абонентом договора (вх. №261-ЭП/24 от 19.01.2024).

Вместе с тем, как указано при возбуждении дела в определении от 29.01.2024, Ивановское УФАС России полагает, что не любые сообщения оператора связи можно признать рекламой. Что касается вопроса отнесения текста рассматриваемых смс к рекламе антимонопольный орган исходит из следующего.

В силу [пункта 1 статьи 10](#) Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. №2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.

Приказом ФАС России от 14.11.2023 №821/23 утверждено Руководство по соблюдению обязательных требований «Понятие рекламы», в соответствии с которым **д**ля целей применения Закона о рекламе из услуг, оказываемых оператором сотовой связи в рамках заключенного с абонентом договора, целесообразно выделить услуги по предоставлению голосовой связи, обмена сообщениями, доступа в сеть Интернет, в том числе при предоставлении этих услуг в роуминге (условно названные «базовые» услуги), а также дополнительные услуги.

Соответственно, не должна относиться к рекламе информация, распространяемая посредством смс-сообщений или PUSH-уведомлений, направляемых операторами сотовой связи своим абонентам, содержащая сведения о порядке исполнения или изменении условий исполнения обязательств по предоставлению «базовых» услуг в рамках условий и предмета заключенного договора, в частности:

- об изменении стоимости данных услуг, предоставляемых в рамках выбранного абонентом тарифного плана;

- об обеспечении данных услуг бесплатными сервисами (например, «Вам звонили», «Узнать баланс», «Я в сети»);

- о нахождении абонента в роуминге (в том числе о пересечении абонентом границы и возможном изменении в порядке списания денежных средств);

- об изменении порядка оплаты данных услуг, в том числе о возможности изменения порядка оплаты данных услуг по выбору абонента, не связанного с подключением дополнительной услуги за дополнительную плату.

При этом распространяемая посредством смс-сообщений или PUSH-уведомлений информация о дополнительных услугах, предлагаемых операторами сотовой связи абонентам, с которыми у них заключен договор на оказание услуг, может рассматриваться в качестве рекламы, если такая услуга выступает в качестве объекта рекламирования. Так, должна относиться к рекламе в том числе следующая информация:

- предложение приобрести за дополнительную плату мобильный контент (фото-, видеоизображения, мелодии для рингтонов или гудков, подписка на новости, прогноз погоды и т.п.);

- предложение подключить за дополнительную плату услугу, связанную с предоставлением «базовых» услуг (например, автоответчик, голосовая почта, черный список, автоплатеж);

- предложение перейти на другой тарифный план;

- предложение обратиться на мобильный сервис (портал), в том числе подключение или использование которого не требует внесения разовой или абонентской платы, если посредством данного сервиса (портала) абоненту за дополнительную плату может быть предоставлен мобильный контент или дополнительные услуги.

Исходя из изложенного, нельзя признать рекламой следующие поступившие абоненту смс:

- 12.08.2023 в 9:53: «Юрий! Получите 100 бонусных рублей на счёт. Просто используйте до конца текущего месяца от 100 рублей на услуги связи, и в следующем месяце вы получите бонусы – они будут расходоваться на основные услуги связи. Подробнее: 0641867 (беспл.).»;

- 07.09.2023 в 11:09: «Юрий! Получите 100 бонусных рублей на счёт. Просто используйте до конца текущего месяца от 100 рублей на услуги связи, и в следующем месяце вы получите бонусы – они будут расходоваться на

основные услуги связи. Подробнее: 0641867 (беспл.).»;

- 26.09.2023 в 11:04: «Юрий! Получите 100 бонусных рублей на счёт. Просто используйте до конца текущего месяца от 100 рублей на услуги связи, и в следующем месяце вы получите бонусы – они будут расходоваться на основные услуги связи. Подробнее: 0641867 (беспл.).»;

- 12.11.2023 в 09:32: «Юрий, пока воспоминания о поездке свежи, поделитесь, пожалуйста, своими впечатлениями о связи в роуминге. Это займёт всего несколько минут, а нам поможет стать лучше: <https://cm.beeline.ru/i/a8YvqZOX8tXoPGUy>»;

- 19.12.2023 в 10:54: «Юрий, вам доступен кешбэк 100% от пополнения счёта! Пополните баланс до 23 декабря г. одним платежом от 50 рублей и получите столько же на бонусный счёт. Бонусы автоматически будут расходоваться на услуги связи вместо основных средств 13 дней. Максимальный размер бонуса — 500 руб. О бонусах 0559».

Кроме того, Ивановским УФАС России у ПАО «Вымпелком» запрошены имеющиеся договоры на подключение у абонента Кулешова Ю.В. услуги домашнего Интернета «Билайн» с приложением соответствующего договора. В ответ Обществом в материалы дела представлены (вх. №816-ЭП/ДСП от 19.02.2024): заявление от 22.01.2013 гражданина о заключении договора об оказании услуг связи «Билайн» с предоставлением доступа к сети Интернет, соответствующий договор от 22.01.2013 №5570057 (галочка стоит в графе «домашний Интернет», в графе «Домашнее цифровое телевидение «Билайн ТВ» - отсутствует).

Указанные сведения позволяют не относить к рекламе смс, поступившее абоненту 20.11.2023 в 11:35 следующего содержания: «Управлять домашним интернетом удобно в приложении билайн (12+) <https://cm.beeline.ru/i/ERk0ZgnoRlnaLaCG>. Вы сможете контролировать и пополнять баланс, изменять тариф, подключать и отключать разные услуги, а ещё там много других полезных разделов. Для входа используйте номер договора (начинается с 08) и пароль от домашнего интернета.».

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащей является реклама, не соответствующая требованиям законодательства

Российской Федерации.

Понятия «сеть связи», «средства связи», «абонент» приведены в ст.2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи».

Так, сеть связи – это технологическая система, включающая в себя средства и линии связи и предназначенная для электросвязи или почтовой связи.

Средства связи – технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи.

Абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие «адресат» содержится в ст.2 Федерального закона от 17.07.1999 №176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которой адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией ч.1 ст.18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер телефонного звонка либо смс.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее

определены в качестве получателей рекламной информации.

При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В случае направления посредством смс информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщённый характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и отчества абонента), представляют интерес для неопределённого круга лиц и являются рекламой.

Резюмируя изложенное, в качестве рекламы в рассматриваемом случае следует признать следующие смс, поступившие абоненту:

- 14.06.2023 в 11:40: «Рекомендуйте другу домашний интернет и билайн тв и получите до 1000 рублей на банковскую карту. Подробнее: <https://cm.beeline.ru/i/D1k0bmOQ1iZD0yCy>»;

- 19.09.2023 в 10:35: «Смотрите остроумную комедию о семейных парах, которые пришли на сеанс групповой терапии. Новинка 2023г.: «О чём говорят незнакомцы» (18+) в подписке «4в1» бесплатно первые 7 дней. Далее стоимость подписки 449 руб/мес. Скачать приложение (12+) и смотреть <https://smotri.beeline.tv/rRAD/qkqt8qoq>»;

- 27.10.2023 в 15:43: «Смотрите интригующую комедию о безумной афере «Хорошие люди» (18+) бесплатно первые 14 дней. Подключайте подписку «viju» сейчас и участвуйте в розыгрыше планшета! Далее стоимость подписки 299 руб/мес. Скачать приложение билайн тв (12+): <https://smotri.beeline.tv/rRAD/c4r76mk>».

Рассматриваемая информация подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к акции «Зарабатывайте с билайном», услуге предоставления билайн тв, фильмам «О чём говорят незнакомцы» и «Хорошие люди», услугам подписки «4в1» и «viju», а также соответствующему приложению «Билайн»;

- призвана формировать и поддерживать интерес к объектам рекламирования, способствует их продвижению на рынке.

Согласно ч.1 ст.18 Закона о рекламе 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.

Однако из письменных пояснений ПАО «Вымпелком» следует, что оператор связи правомерно осуществлял рассылку своей смс-рекламы абоненту, т.к. <...> при заключении договора об оказании услуг связи «Билайн» от 17.05.2023 №840458755 согласился получать рекламную информацию и рассылки, к тому же в данном случае рассылка смс осуществлялась самим оператором связи. Изложенное подтверждается предоставленной копией соответствующего договора.

Законодательством Российской Федерации не определен порядок и форма получения предварительного **согласия абонента на получение рекламы** по сетям электросвязи, что предполагает допустимым любую форму предварительного согласия абонента.

В п.15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», разъяснено следующее: «согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы».

Следовательно, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи должно 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.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие абонента должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия

возложена на рекламораспространителя.

В целях защиты прав и законных интересов абонента, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Следует отметить, что предоставленное распространителю рекламы право на получение согласия абонента в любой форме не свидетельствует о его безграничном усмотрении в разрешении этого вопроса и оканчивается там, где начинаются права абонентов на выражение своего непосредственного согласия на получение рекламы. Обратное толкование привело бы к злоупотреблениям со стороны распространителей рекламы, стремящихся любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям видимости законности.

Таким образом, согласие абонента должно носить явно выраженный характер и не может быть выполнено в форме согласия на получение какой-либо иной информации.

Аналогичный подход приемлем и к способам выражения отказа абонентов от получения рекламы.

Вместе с тем, как подтверждается материалами дела, в рассматриваемом случае абонент при заключении договора услуг связи «Билайн» выразил согласие на получение рекламной информации и рассылок. Однако впоследствии **направил оператору связи свой отказ.**

В подтверждение правомерности направления рекламы абоненту ПАО «Вымпелком» предоставило в материалы дела Условия оказания услуг связи «Билайн», действовавшие на дату заключения соответствующего договора с заявителем. В п.8.13 данных условий оговорено, что абонент вправе при заключении договора или в процессе его исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе и рассылок по сети подвижной связи, осуществляемой по инициативе оператора. <...> В случае несогласия Абонента с получением рекламной информации и рассылок условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения сторон при условии, что абонент: - подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес

оператора в период действия договора, в том числе при принятии изменения условий договора; - откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер.

Относительно отказа заявителя от получения рекламной рассылки в письменных пояснениях ПАО «Вымпелком» содержится указание как на факт получения заявления абонента от 17.05.2023 об отзыве согласия на обработку персональных данных (вх. №5041632926 от 22.05.2023), так и на предоставленный ему ответ оператора связи об основаниях необходимости осуществления дальнейшей обработки персональных данных. При этом с заявителем заключено два договора об оказании услуг связи «Билайн» с предоставлением двух телефонных номеров.

Из изложенных ПАО «Вымпелком» доводов следует, что направленное в адрес оператора связи абонентом заявление об отзыве согласия на обработку персональных данных, исходя из своего содержания, не может быть признано отзывом согласия на получение рекламы, т.к. предоставленные при заключении соответствующего договора оператору связи сведения об абоненте обрабатываются в соответствии с положениями Федерального закона от 27.07.2006 №152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных).

Кроме того, в письменных пояснениях Общество указало, что соответствующее заявление <...> выражено в форме, не достаточной для подтверждения его волеизъявления, т.к. в заявлении от 17.05.2023 нет прямого указания на отказ от получения рекламы. ПАО «Вымпелком» также обращает внимание на то, что данный довод подтверждается ссылкой антимонопольной службы на письменные пояснения заявителя «подразумевал отзыв согласия...».

Действительно, в ч.2 ст.9 Закона о персональных данных установлено не только, что согласие на обработку персональных данных может быть отозвано субъектом персональных данных. В той же норме есть следующая оговорка: в случае отзыва субъектом персональных данных согласия на обработку персональных данных оператор вправе продолжить обработку персональных данных без согласия субъекта персональных данных при наличии оснований, указанных в [пунктах 2 - 11 части 1 статьи 6, части 2 статьи 10 и части 2 статьи 11](#) настоящего Федерального закона.

Заявление <...> от 17.05.2023, факт получения которого оператором связи не оспаривается, содержит заголовок «отзыв согласия на обработку персональных данных». Однако по тексту гражданин дословно указывает следующее: отзываю согласие на обработку персональных данных в целях, предусмотренных ч.1 ст.15 Закона о персональных данных.

В соответствии с указанной нормой Закона о персональных данных обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, а также в целях политической агитации допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных. Указанная обработка персональных данных признается осуществляемой без предварительного согласия субъекта персональных данных, если оператор не докажет, что такое согласие было получено.

То есть ч.1 ст.15 Закона о персональных данных применима к более широкому кругу информации, распространяемой с помощью средств связи. В то время как требования ч.1 ст.18 Закона о рекламе применимы лишь в случае распространения по сетям электросвязи информации, подпадающей под определение «рекламы».

При этом в соответствии с ч.2 ст.15 Закона о персональных данных оператор обязан немедленно прекратить по требованию субъекта персональных данных обработку его персональных данных, указанную в [части 1](#) настоящей статьи. Данные положения корреспондируют с установленным в ч.1 ст.18 Закона о рекламе императивным требованием: рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В письменных пояснениях абонент уточнил, что в своем заявлении оператору связи от 17.05.2023 подразумевал отзыв согласия на обработку персональных данных только в целях распространения рекламной информации.

Более того, на заседании Комиссии гражданин подтвердил, что многократно пытался решить вопрос с ПАО «Вымпелком» мирно, сообщав оператору связи об отзыве своего согласия на получение рекламы разными способами.

Необходимо отметить, что у оператора связи была возможность при рассмотрении заявления <...> в целях устранения сомнений в его волеизъявлении связаться со своим абонентом.

Таким образом, оператор связи допустил ошибочное трактование формулировок, изложенных в направленном ему абонентом заявлении об отзыве согласия на обработку персональных данных. Тогда как распространение на телефонный номер заявителя рекламы после 22.05.2023 (дата регистрации) необходимо было прекратить.

ПАО «Вымпелком» не признало факт нарушения Закона о рекламе, в

письменных пояснениях Общество настаивает на том, что с 15.05.2023 не осуществляло обработку персональных данных заявителя в целях продвижения товаров, работ и услуг (вх. №816-ЭП/ДСП от 19.02.2024).

Однако Ивановское УФАС России относится к доводам оператора связи критически, исходя из следующего.

Согласно ст.3 Закона о рекламе товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; **объект рекламирования** - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие <...>, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Как указано выше рекламой в рассматриваемом случае признаны перечисленные сообщения, направленные на привлечение внимания к акции «Зарабатывайте с билайном», услуге предоставления билайн ТВ, фильмам «О чём говорят незнакомцы» и «Хорошие люди», услугам подписки «4в1» и «viju», а также соответствующему приложению «Билайн». Одним из признаков рекламы является формирование интереса к объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Таким образом, пояснения ПАО «Вымпелком» опровергаются установленными по делу обстоятельствам и фактам.

Изучив представленные сведения и пояснения, Ивановское УФАС России считает обоснованным довод заявителя о том, что он надлежащим образом отозвал у ПАО «Вымпелком» свое согласие на получение рекламы.

Следовательно, рассматриваемые рекламные смс распространялись с нарушением требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

За нарушение требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе согласно ч.7 ст.38 данного закона ответственность несет рекламораспространитель.

Согласно п.5 ст.3 Закона о рекламе рекламодаделец – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; в соответствии с п.7 ст.3 Закона о рекламе рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данной ситуации рекламораспространителем однозначно является ПАО «Вымпелком».

В заседании Комиссии представитель ПАО «Вымпелком» участие не принял.

Вместе с тем, исходя из полученных Ивановским УФАС России пояснениям оператора связи абонентские номера <...> исключены из осуществляемых Обществом рассылок. То есть нарушение Закона о рекламе устранено до вынесения решения по делу.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 -54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» факты распространения на телефонный номер <...> от абонента beeline следующих сообщений:

- 14.06.2023 в 11:40: «Рекомендуйте другу домашний интернет и билайн тв и получите до 1000 рублей на банковскую карту. Подробнее:

<https://cm.beeline.ru/i/D1k0bmOQ1iZD0yCy>»;

- 19.09.2023 в 10:35: «Смотрите остроумную комедию о семейных парах, которые пришли на сеанс групповой терапии. Новинка 2023г.: «О чём говорят незнакомцы» (18+) в подписке «4в1» бесплатно первые 7 дней. Далее стоимость подписки 449 руб/мес. Скачать приложение (12+) и смотреть <https://smotri.beeline.tv/rRAD/qkqt8qoq>»;

- 27.10.2023 в 15:43: «Смотрите интригующую комедию о безумной афере «Хорошие люди» (18+) бесплатно первые 14 дней. Подключайте подписку «viju» сейчас и участвуйте в розыгрыше планшета! Далее стоимость подписки 299 руб/мес. Скачать приложение билайн тв (12+):

<https://smotri.beeline.tv/rRAD/c4r76rnk>».

2. Предписание об устранении выявленного нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» не выдавать в связи с его добровольным устранением.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для решения вопроса в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 27 февраля 2024 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

Т.А. Михеева

Члены комиссии:

В.М. Кукушкин

Н.Б. Бестужева