

РЕШЕНИЕ

по делу № 2449-ФАС52-07/16

г.Н.Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 06 марта 2017 года.

Решение в полном объеме изготовлено 10 марта 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

**член Комиссии, главный
государственный инспектор
отдела контроля финансовых
рынков, рекламы и
недобросовестной
конкуренции,**

- Михайлова Н.В. -

рассмотрев дело №2449-ФАС52-07/16, возбужденное в отношении **Публичного акционерного общества «Мегафон» (115035, г.Москва, ул.Кадашевская наб. д. 30; 603104, г.Нижний Новгород, ул. Нартова, д.6)** по обращению В. по признакам нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителя ПАО «Мегафон» по доверенности от

29.11.2016г. А.; в отсутствие заявителя (ходатайство от 25.02.2017г. о проведении заседания Комиссии Нижегородского УФАС России в отсутствие заявителя);

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы В. по поводу рекламы тарифных планов, распространяемой в виде рекламных листовок в салонах связи оператора «Мегафон», содержащей, по мнению заявителя, признаки нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В связи с местонахождением ПАО «Мегафон» в городе Москве и возможным распространением подобных рекламных сообщений на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, на основании пункта 5 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508, Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области ходатайствовало перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ПАО «Мегафон».

В письме от 13.12.2016г. исх.№АК/86317/16 ФАС России наделила Нижегородское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ПАО «Мегафон».

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 09 января 2017 года вынесло Определение №2449-ФАС52-07/16 о возбуждении дела по признакам нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ПАО «Мегафон».

Заслушав доводы представителя ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

В октябре 2016 года, январе - марте 2017 года в салонах оператора связи «Мегафон» распространялись рекламные листовки «Тарифы, расскажи о себе главное», содержащие информацию о тарифных планах «Теплый прием», «Мегафон – Все включено», «Переходи на ноль», «Все просто», а также следующую информацию: *«Если вы не пользуетесь услугами связи более 45 календарных дней подряд, может взиматься абонентская плата в размере 15 рублей в сутки».*

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара. Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, распространенная в листовка, является рекламой, так как ориентирована на неопределенный круг лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – оператору связи «Мегафон», товаром являются услуги связи, оказываемые в соответствии с выбранным абонентом тарифным планом.

На заседание Комиссии Нижегородского УФАС России заявитель В. пояснил, что оператор связи не может взимать плату при неиспользовании абонентом услуг связи, поскольку абонентская плата может взиматься только за оказанные услуги. Данный вопрос рассмотрен Арбитражным судом Нижегородской области и имеется вступившее в законную силу решение по делу №А43-11096/2016. Между тем, реклама тарифных планов, содержащая информацию о взимании платы в случае не использования услуг связи, по-прежнему распространяется в салонах связи.

Представитель ПАО «Мегафон» в ходе заседания сообщил, что при неиспользовании услуг связи абонентская плата в размере 15 рублей в сутки взимается не всегда и не может взиматься в случаях подключения опции «Добровольная блокировка услуг»; при нулевом балансе абонента; в случае неиспользования услуг связи абонентом, но поступления на его номер входящих звонков или СМС-сообщений. По мнению представителя ПАО «Мегафон», судебное решение по делу №А43-11096/2016 не может рассматриваться как имеющее преюдициальное значение, поскольку арбитражный суд рассматривал законность Предписания от 29.01.2016 №7, вынесенного Управлением Роспотребнадзора по Нижегородской области в связи с анализом конкретного тарифного плана «Мегафон-Онлайн 2015», Общество исполнило судебное решение.

Заявитель в ходе рассмотрения дела 30 января 2017 года заявил ходатайство об осуществлении выхода в салон связи «Мегафон» для уточнения вопроса о том, распространяется ли в данный момент реклама, содержащая сведения о взимании абонентской платы в сумме 15 рублей в сутки в случае неиспользования услуг связи более 45 календарных дней. Комиссия Нижегородского УФАС России удовлетворила заявленное ходатайство и объявила перерыв в заседании.

В. совместно со специалистом Нижегородского УФАС России осуществили выход в салон связи «Мегафон», расположенный по адресу: г.Н.Новгород, пл.М.Горького, д.4/2. В салоне связи распространялись рекламные листовки «Тарифы, расскажи о себе главное», содержащие информацию о том, что *«Если вы не пользуетесь услугами связи более 45 календарных дней подряд, может взиматься абонентская плата в размере 15 рублей в сутки»*. Листовка приобщена к материалам дела.

В силу части 1 статьи 55 Федерального закона от 07.07.2003г. №126-ФЗ «О связи» на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи,

заключенного в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

Пунктом 32 Правил оказания телематических услуг связи, утвержденных постановлением Правительства РФ от 10.09.2007г. № 575, установлено, что оплата оказанных телематических услуг связи может осуществляться по абонентской, повременной или комбинированной системе оплаты, по объему принятой, и (или) переданной, и (или) отправленной, и (или) обработанной, и (или) хранимой информации либо по факту оказания единичной услуги. Оператор связи не вправе требовать плату за оказание телематических услуг связи за тот период, в течение которого оказание телематических услуг связи приостанавливалось в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 38 Правил оказания услуг телефонной связи, утвержденных постановлением Правительства РФ от 09.12.2014г. № 1342, основанием для выставления счета абоненту и (или) пользователю за предоставленные телефонные соединения являются данные, полученные с помощью оборудования оператора связи, используемого для учета объема оказанных услуг телефонной связи.

Согласно пунктам 36 и 41 Правил оказания услуг связи по передаче данных, утвержденные постановлением Правительства РФ от 23.01.2006г. № 32, плата за предоставление оператором связи доступа к сети передачи данных взимается однократно за каждый факт предоставления доступа к сети передачи данных, а плата за соединение по сети передачи данных (сеанс связи) определяется исходя из его продолжительности.

При этом услуги, предоставляемые оператором связи по договору, не ограничены исключительно платными услугами, в связи с чем, неиспользование абонентом платных услуг в течение определенного времени не может однозначно свидетельствовать о желании абонента прекратить взаимоотношения с оператором в рамках заключенного договора. В случае неиспользования абонентом услуг связи оператор не вправе взимать какую-либо плату с абонента, поскольку в силу пункта 1 статьи 37 Закона о защите прав потребителей потребитель обязан оплатить в порядке и в сроки только те оказанные ему исполнителем услуги, которые установлены договором с ним.

Данный вывод содержится в Решении Арбитражного суда Нижегородской области от 15.08.2016г., оставленном без изменения Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 31.10.2016г.

Таким образом, условие договора, предусматривающее, что в случае неиспользования услуг связи более 45 календарных дней подряд, начисляется абонентская плата в размере 15 рублей в сутки, противоречит законодательству о связи и является ущемляющим права потребителя.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

По мнению Комиссии Нижегородского УФАС России реклама тарифных планов ПАО «Мегафон», содержащая сведения о начислении абонентской платы в размере 15 рублей в сутки в случае неиспользования услуг связи более 45 календарных дней подряд, противоречит требованиям пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку взимание такой платы нарушает действующее законодательство об оказании услуг связи и нарушает права абонентов. Нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе ПАО «Мегафон» отсутствует.

Таким образом, рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ПАО «Мегафон» представил договор на изготовление полиграфической продукции от 12.01.2016г. №1, заключенный с ООО «ДДД».

Следовательно, рекламодателем рекламного сообщения в виде рекламных листовок является ПАО «Мегафон».

Таким образом, реклама тарифных планов «Теплый прием», «Мегафон – Все включено», «Переходи на ноль», «Все просто» ПАО «Мегафон», распространенная в октябре 2016 года, январе - марте 2017 года в салоне связи, противоречит требованиям пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В связи с распространением рекламных листовок, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ПАО «Мегафон» предписание об устранении выявленного правонарушения.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу тарифных планов «Теплый прием», «Мегафон – Все включено», «Переходи на ноль», «Все просто» ПАО «Мегафон», распространенную в октябре 2016 года, январе - марте 2017 года в салоне связи, поскольку она противоречит требованиям пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать предписание об устранении выявленного правонарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

исп.: Михайлова Н.В.,

тел. 8(831) 430-55-74

10.03.2017 № СС-07/2267

ПРЕДПИСАНИЕ №2449-ФАС52-07/16

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

10 марта 2017 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- | | | |
|--------------|---|---|
| Смирнов С.В. | - | председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; |
| Швецова О.Ю. | - | член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции; |

член Комиссии, главный

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИНСПЕКТОР ОТДЕЛА КОНТРОЛЯ

Михайлова Н.В. - **ФИНАНСОВЫХ РЫНКОВ,
РЕКЛАМЫ И
НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ
КОНКУРЕНЦИИ,**

на основании решения от 10.03.2017г. по делу №2449-ФАС52-07/16 о признании ненадлежащей рекламы тарифных планов ПАО «Мегафон», распространенной в октябре 2016 года, феврале - марте 2017 года в салоне связи, поскольку она противоречит требованиям пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08. 2006 №508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ПАО «Мегафон» в срок до 06 апреля 2017 года прекратить нарушение пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламных листовок «Тарифы, расскажи о себе главное», содержащих не соответствующие действительности сведения о стоимости оказываемых услуг связи.

2. ПАО «Мегафон» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 07 апреля 2017 года.**

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного кодекса Российской Федерации.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации

Федерации, не освобождает юридическое лицо от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

Исп.: Михайлова Н.В.

Тел.: 8(831) 430-55-74