

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-11/13-18

Оглашена резолютивная часть 11 апреля 2018 года

Изготовлено в полном объеме 25 апреля 2018 года
г. Томск

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

председателя - Шевченко Владимира Ивановича,
комиссии: руководителя управления,

- Константинова Владимира Алексеевича,
главного специалиста-эксперта отдела
контроля рекламы, недобросовестной
конкуренции и адвокатирования,

членов комиссии:

- Пятериковой Евгении Андреевны,
специалиста-эксперта отдела контроля
рекламы, недобросовестной конкуренции и
адвокатирования,

рассмотрев материалы дела № 06-11/13-17 по признакам нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» по факту sms-рассылки рекламы на номер абонента без получения его предварительного согласия, в отсутствие представителя ПАО «Мегафон» (ИНН: 7812014560), без участия заявителя, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступило заявление гражданина (вх. № 491 от 26.01.2018), содержащее сведения о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», которое выразилось в осуществлении sms-рассылки на номер абонента +7 926 ... 8123 без получения его предварительного согласия.

Из заявления следует факт рассылки 25.01.2018 в 11:36 с номера 2017 на указанный телефонный номер абонента сообщения следующего содержания: «Ваш бонус в январе! Сегодня, 25.01.2018, номер <...> может выиграть 15 000 руб. А в финале разыграем 5 МЛН. Отправьте ДА или любое SMS на 2017 (до 31.10.18) 12 руб./д. Подробности: like. Megafon.ru или 0100 (беспл.) Ваш Мегафон».

Томским УФАС России в целях установления лица, направившего смс-

сообщение гражданину, осуществлен запрос информации в адрес оператора связи ПАО «Мегафон».

Согласно представленным ПАО «Мегафон» пояснениям и документам абонентский номер +7 926 ... 8123 выделен физическому лицу С. на основании договора об оказании услуг связи № MR-51214320 от 06.09.2016. При заключении указанного договора абонент, которому выделен абонентский номер <...> ... 8123, своей собственноручной подписью подтвердил, что надлежащим образом ознакомлен и согласен с условиями, тарифным планом и правилами тарификации и расчетов по выбранному тарифному плану, являющимся неотъемлемыми частями договора, а также зоной обслуживания сети оператора. При заключении договора С. отказался от получения рекламы, однако в информационно-биллинговой системе оператора данная информация не отобразилась. Короткий абонентский номер <...> используется ПАО «Мегафон» самостоятельно для собственных рассылок., рассматриваемое sms-сообщение направлено 25.01.2018 в адрес абонента в рамках проводимой ПАО «Мегафон» викторины «Счастливые SMS».

Учитывая изложенное, определением от 22.02.2018 возбуждено производство по настоящему делу в отношении ПАО «Мегафон» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

11 апреля 2018 года ПАО «Мегафон», надлежащим образом уведомленное о времени и месте заседания Комиссии, явку представителя не обеспечило. Заявитель С. в соответствии с определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 06-11/13-18 направил в Томское УФАС России ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие, а также пояснил, что полностью поддерживает доводы, изложенные в заявлении о нарушении законодательства о рекламе. На заседании Комиссии ходатайство С. удовлетворено, дело № 06-11/13-18 рассмотрено без участия заявителя.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия считает установленным следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама - 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация о розыгрыше при отправке смс-сообщения с текстом «ДА», проводимом оператором связи «Мегафон», обладает перечисленными в п. 1 ст. 3 Закона о рекламе признаками, следовательно,

является рекламой. Объектом рекламирования является оператор связи ПАО «Мегафон», а также проводимая им викторина «Счастливые SMS».

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

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

электросвязь – любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с требованиями ч.1 ст.18 Закона о рекламе 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.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, абонентский номер +7 926 ... 8123 выделен физическому лицу С. на основании договора об оказании услуг связи № MR-51214320 от 06.09.2016. В соответствии с указанным договором абонент С. своей собственноручной подписью подтвердил, что надлежащим образом ознакомлен и согласен с условиями, тарифным планом и правилами тарификации и расчетов по выбранному тарифному плану, являющимся неотъемлемыми частями договора, а также зоной обслуживания сети оператора. Кроме того, абонентом выражен отказ от предоставления доступа к услугам связи, оказываемым другими операторами связи, и предоставление сведений о нем для оказания таких услуг, получения рекламы при использовании услуг и использовании сведений о данном лице при продвижении услуг, как это определено в пункте 14.14.2 условий оказания услуг связи «Мегафон», использования сведений о нем в системе информационно-справочного обслуживания оператором или третьими лицами, как это определено в пункте 14.14.3 условий оказания услуг связи «Мегафон».

Таким образом, при заключении договора об оказании услуг связи абонентом С. выражен однозначный отказ от получения рекламы, в информационной карте сделана отметка «не согласен на получение рекламы».

Поскольку в договоре об оказании услуг связи С. № MR-51214320 от 06.09.2016 (номер +7 926 ... 8123) присутствует отметка о несогласии абонента на получение рекламы, рассматриваемая реклама направлена ПАО «Мегафон» с короткого номера 2017 по сети электросвязи посредством рассылки sms-сообщений на мобильный номер заявителя при отсутствии согласия абонента на получение рассматриваемой рекламы. Доказательствами данного обстоятельства являются непосредственно договор об оказании услуг связи № MR-51214320 от 06.09.2016, а также детализация оказанных услуг за 25.01.2018, подтверждающая направление указанного sms-сообщения 25.01.2018 в 11:36 с короткого номера 2017 на номер абонента без его предварительного согласия.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама в форме sms-сообщений направлена ПАО «Мегафон» в адрес абонента С. с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ПАО «Мегафон» (127006, г. Москва, Оружейный переулок, д. 41, офис 517, ОГРН: 1027809169585, ИНН: 7812014560), что подтверждается письменными пояснениями представителя ПАО «Мегафон» № 5/3-04-LL-Исх-00007/18 от 20.03.2018.

Поскольку в рамках рассмотрения от представителя ПАО «Мегафон» получены сведения о прекращении распространения рассматриваемой рекламы без предварительного согласия в адрес абонента С., основания для выдачи предписания отсутствуют.

Комиссия Томского УФАС России, руководствуясь ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе, п.37- п.42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную без получения предварительного согласия абонента посредством использования средств телефонной связи в форме sms-сообщения на номер +7 926 ... 8123 следующего содержания: «Ваш бонус в январе! Сегодня, 25.01.2018, номер <...>

может выиграть 15 000 руб. А в финале разыграем 5 МЛН. Отправьте ДА или любое SMS на 2017 (до 31.10.18) 12 руб./д. Подробности: like. Megafon.ru или 0100 (беспл.) Ваш Мегафон», направленного с короткого номера 2017, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ПАО «Мегафон» не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.