

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 034/05/18-932/2020 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

11 сентября 2020 года Волгоград

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя управления, в рамках осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское У ФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 6845 от 13.07.2020) с жалобой на распространение рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента.

Заявитель указал, что ему 05.07.2020 в 15:45 на номер телефона 8..... поступил звонок рекламного характера от представителя компании «Мегафон» с номера телефона +7 800 555 05 00 (запись звонка была приложена к заявлению).

К заявлению также была приложена детализированная выписка от оператора связи «Мегафон», подтверждающая поступление заявителю звонка 05.07.2020 в 15:45.

До заявителя была доведена информация о персональном предложении (тарифный план «Без переплат все»), поскольку заявитель на протяжении нескольких лет пользуется услугами оператора связи «Мегафон». На момент поступления заявителю спорного звонка, он пользовался тарифным планом «Больше общения».

ПАО «Мегафон» в письме вх. № 7070 от 17.07.2020 представило информацию о том, что спорный звонок был совершен заявителю в целях предоставления информации и выяснения потребности абонента как в основных, так и в дополнительных услугах. Так, абоненту было озвучено персональное предложение - постоянная скидка 50% на тарифный план «Без переплат.все».

ПАО «Мегафон» в ответе на запрос также ссылается на п. 15.5 Условий оказания услуг связи Мегафон, согласно которого оператор вправе предоставлять дополнительную информацию посредством уведомления абонента в текстовом и/или голосовом, электронном виде. Кроме того, ПАО «Мегафон» также ссылается на пп. «а» п. 27 Правил оказания услуг телефонной связи, утвержденных постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 № 1342 (далее - Правила оказания услуг связи), в соответствии с которым оператор связи вправе предоставить абоненту, прошедшему идентификацию, возможность получать информацию об услугах телефонной связи, оказываемых оператором связи, и состоянии расчетов за них, а также иную информацию, связанную с оказанием услуг телефонной связи в соответствии с договором.

ПАО «Мегафон» считает, что спорный звонок не является рекламным ввиду того, что информация в телефонном разговоре была предоставлена определенному, (идентифицированному) лицу, а предложение было озвучено в ходе телефонного звонка и не было доступно широкому кругу лиц. Также ПАО «Мегафон» указывает, что в ходе телефонного разговора не были озвучены ни стоимость услуг, ни объемы услуг, ни возможные конкурентные преимущества.

ПАО «Мегафон» был представлен аудиофайл звонка с воспроизведением экрана записи разговора представителя ПАО «Мегафон» и заявителя:

- Добрый день. Компания «Мегафон». Меня Роман зовут. Минуту уделите?

- Что хотели, Роман?

- Хотели сообщить, что давно пользуетесь услугами нашей связи. И вам как постоянному абоненту тоже стал доступен тарифный план, который называется «Без переплат. Все», но уже с постоянной скидкой 50%. То есть, Вы сможете звонить на любые... (далее заявитель прерывает речь)

- У меня уже написано заявление как бы, я отказался от всех ваших рекламных предложений. Поясните ваш звонок.

- Но это предложение именно по тарифному плану.

- Это все равно есть реклама.

- Единственное, что я могу - это отметить то, что Вы отказываетесь от таких звонков.

- ... отказывался. Вы все равно звоните мне, пишете смс-ки. Компания не понимает по-хорошему.

- Хорошо, сейчас отметим тогда. Извините за беспокойство. Всего хорошего. До свидания».

При воспроизведении данной записи на экране отображается личный кабинет абонента (заявителя) с указанием его паспортных данных, информации о текущем тарифе, сведений о поступлении денежных средств на счет заявителя, а также информация об озвучиваемом в ходе телефонного звонка предложении.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было

получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 13.06.2013 № АК/22976/13, распространяемая 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 перейти на другой тарифный план.

В рассматриваемом случае в ходе разговора отчетливо слышно название тарифного плана, предлагаемого заявителю, а также часть его условий, что позволяет выделить объект рекламирования в спорной информации.

Таким образом, рассматриваемое предложение можно рассматривать в качестве рекламного.

Ранее в ходе рассмотрения аналогичного заявления этого же физического лица (вх. № 11142 от 25.11.2019) было установлено, что 15.08.2019 им было направлено в адрес ПАО «Мегафон» обращение о запрете любой рекламной рассылки, включая звонки, в его адрес от ПАО «Мегафон», компаний-партнеров (получено под роспись представителем ПАО «Мегафон» 15.08.2019).

Ранее в ответе на запрос Волгоградского УФАС России (исх. № 02-3/5800 от 07.08.2019) при рассмотрении другого обращения этого же заявителя (вх. № 7429 от 05.08.2019) ПАО «Мегафон» подтвердило, что от абонента с номером телефона 8..... 15 августа 2019 года действительно поступило заявление, содержащее отказ от получения рекламы (исх. № 5/7-07-И6-исх00112/19 от 20.08.2019).

Таким образом, в ходе рассмотрения заявления гражданина установлено, что ему продолжает поступать от оператора связи «Мегафон» рекламная информация после направления в адрес ПАО «Мегафон» отказа на получение рекламы.

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

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

Пунктом 7 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем с учетом имеющейся информации является ПАО «Мегафон» (ОГРН: 1027809169585, ИНН: 7812014560, адрес: пер. Оружейный, д. 41, г Москва, 127006).

В соответствии с п.п. 3-4 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 034/05/18-932/2020 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе: ПАО «Мегафон» (ОГРН: 1027809169585, ИНН: 7812014560, адрес: пер. Оружейный, д. 41, г Москва, 127006);

- в качестве заявителя – физическое лицо, от которого поступило заявление вх. № 6845 от 13.07.2020.

3. Назначить дело № 034/05/18-932/2020 к рассмотрению на ____ _____ **2020 года** в ____ **часов** ____ **минут** (по местному времени, МСК + 1) по адресу:

4. **ПАО «Мегафон»** представить **на заседание Комиссии в письменной форме** следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

- письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения дела;

- иную информацию, которую считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. **Заявителю** представить **на заседание Комиссии** информацию, которую считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.