

Генеральному директору

ПАО «Мегафон»

<...>

Генеральному директору

ООО МКК «Влияние Запада»

<...>

Заявителю электронно

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 042/05/18-1342/2023 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«13» октября 2023г. г. Кемерово

Заместитель председателя Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, заместитель руководителя управления, рассмотрев материалы о распространении Публичным акционерным обществом «Мегафон» (127006, город Москва, Оружейный переулок, дом 41, ОГРН: 1027809169585, дата присвоения ОГРН: 15.07.2002, ИНН: 7812014560, КПП: 770701001, далее - ПАО «Мегафон») рекламы посредством смс-сообщения, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Ранее в результате рассмотрения Кемеровским УФАС России заявления физического лица (исх. б/д б/н, вх. от 13.06.2023 № 5372-ИП/23) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении 10.06.2023 в 09 часов 01 минуту посредством смс-сообщения от SFGroup на абонентский номер <...> Заявителя без его согласия рекламы следующего содержания: «Получите Заём под ПТС во «Взаимодействии» по выгодным ставкам! Узнайте условия и ставку по телефону:

<...> ■ Подробности на сайте <https://clck.ru/34cuKx> ООО МКК «ВЛИЯНИЕ ЗАПАДА», было возбуждено дело № 042/05/18-905/2023 в отношении Общества с ограниченной ответственностью Микрокредитная Компания «Влияние Запада» (юридический адрес: 630005, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Каменская, дом 51, офис 1, ОГРН: 1197456001236, дата присвоения ОГРН: 17.01.2019, ИНН: 7459006641, КПП: 540601001, далее - ООО МКК «Влияние Запада»).

15.08.2023 Комиссией Кемеровского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-905/2023 о нарушении законодательства о рекламе было вынесено решение (изготовлено в полном объеме 21.08.2023 исх. № ТМ/7685/23) о признании ненадлежащей вышеуказанной рекламы ООО МКК «Влияние Запада», распространенной 10.06.2023 в 09 часов 01 минуту посредством смс-сообщения от SFGGroup на абонентский номер <...> Заявителя без его согласия, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и выдано предписание об устранении о прекращении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе (от 15.08.2023 исх. № ТМ/7694), предписание было исполнено 22.09.2023.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ООО МКК «Влияние Запада», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В отношении ООО МКК «Влияние Запада» по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ Кемеровским УФАС России было возбуждено административное производство № 042/04/14.3-1271/2023, по результатам которого заместителем руководителя Кемеровского УФАС России было вынесено постановление (изготовлено в полном объеме 11.10.2023 исх. № ТМ/9365/23) и назначен административный штраф в размере 50000 (пятьдесят тысяч) рублей, а также было принято решение о рассмотрении ходатайства ООО МКК «Влияние Запада» по факту нарушения законодательства о рекламе ПАО «Мегафон» (исх. от 21.09.2023 № 120, вх. от 22.09.2023 № 8850/23) как заявления о нарушении требований ФЗ «О рекламе» в порядке, утвержденном Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922.

Ранее в ходе рассмотрения заявления Кемеровским УФАС России было установлено, что из ответа ПАО «Мегафон» (исх. от 26.06.2023 № 5/8-LASB-Исх-00392/23, вх. от 05.07.2023 № 6207-ЭП/23), следует, что абонентский номер <...>, на который поступила реклама посредством смс-сообщения выделен Заявителю на основании договора на оказание услуг связи № GF0244061724 от 01.09.2022 года.

Также ПАО «Мегафон» представлена детализации оказанных услуг связи по абонентскому номеру <...>, из которой следует, что 10.06.2023 в 09 часов 01 минуту на абонентский номер <...> поступило смс-сообщение от SFGroup.

Из письменных пояснений Заявителя (исх. от 11.08.2023, вх. от 11.08.2023 № 7512-ЭП/23), следует, что ПАО «Мегафон» ввел в заблуждение Кемеровское УФАС России в части номера договора на оказание услуг связи. Рассматриваемый в данном деле номер <...> принадлежит Заявителю на основании договора № GF0244061089 от 01.09.2022 года, а не № GF0244061724 от 01.09.2022 года. Указанный ПАО «Мегафон» номер договора также принадлежит Заявителю, но относится к другому номеру Заявителя. Также Заявителем представлены фотографии договоров № GF0244061089 от 01.09.2022 года, № GF0244061724 от 01.09.2022 года.

Из договора № GF0244061089 от 01.09.2022 года об оказании услуг, заключенного между Заявителем (абонентский номер <...>) и ПАО «МегаФон» следует:

Абонент, подтверждает, что ознакомлен и согласен с Условиями оказания услуг связи ПАО «МегаФон», условиями выбранного Тарифного плана и иными частями Договора (п. 2.13 Условий). Абонент подтверждает, что получил экземпляр Договора со всеми приложениями и SIM-карту. Абонент согласен (если не указано другое): на получение рекламы при использовании Услуг и использование сведений о нем согласно пункту 14.14.2 Условий поставил галочку НЕ СОГЛАСЕН.

Пункт 2.13 «Договор об оказании услуг связи» («Договор») - договор с исполнением по требованию (абонентский договор), предусмотренный ст. 429.4.

Гражданского кодекса РФ, заключенный между Абонентом и Оператором по форме, установленной Оператором (в т. ч. являющиеся неотъемлемыми частями Договора: информационная карта или другой документ, подписываемый Абонентом, настоящие Условия (а для Абонентов, являющихся индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами – также Правила корпоративного обслуживания), Тарифный план, Технические показатели и нормы, характеризующие качество телематических услуг связи и услуг связи по передаче данных, протоколы передачи данных, абонентские интерфейсы), определяющее взаимоотношения Сторон при оказании Услуг.

Пункт 14.14.2 получение рекламы при использовании Услуг, а также использование сведений об Абоненте (за исключением сведений, составляющих тайну связи), включая обработку персональных данных в соответствии с настоящими Условиями, в целях продвижения товаров, работ, услуг Оператора и третьих лиц, в том числе путем осуществления прямых контактов с Абонентом с помощью средств связи.

В договоре № GF0244061089 от 01.09.2022 года отсутствует ссылка на пункт 14.16 Условий оказания услуг связи ПАО «МегаФон».

Из пункта 14.16 Условий оказания услуг связи ПАО «МегаФон» следует, что Абонент имеет право выразить свой отказ от предоставления согласий, перечисленных в пунктах 14.14.2, 14.14.3, 14.14.4 и 14.21 настоящих Условий, и поручения, указанного в пункте 14.21 настоящих Условий, следующими способами:

-проставления отметки в специальной графе «не согласен» информационной карты.

При этом отказ от согласия, предусмотренного п. 14.14.2 настоящих Условий, действует в течение 30 дней с момента заключения договора;

-либо предоставления Оператору соответствующего письменного уведомления способом, позволяющим идентифицировать Абонента. При этом отказ действует в течение указанного Абонентом периода времени либо бессрочно.

В соответствии с 2 абзацем пункта 14.16 Условий оказания услуг связи ПАО «МегаФон» отказ действует в течение указанного Абонентом периода времени либо бессрочно. В данном договоре № GF0244061089 от 01.09.2022 года не указан срок действия, а, следовательно, данный договор бессрочный и отказ на получение рекламы неограничен по времени.

Документов, подтверждающих тот факт, что у ПАО «МегаФон» есть согласие Заявителя (абонентский номер <...>) в адрес Кемеровского УФАС России не представлено, следовательно, распространение 10.06.2023 в 09 часов 01 минуту посредством смс-сообщения от SFGroup на абонентский номер <...> Заявителя было без согласия.

Таким образом, действия по распространению ПАО «МегаФон» 10.06.2023 в 09 часов 01 минуту посредством смс-сообщения от SFGroup на абонентский номер <...> Заявителя, содержат признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс-сообщения на абонентский номер <...> Заявитель не давал, следовательно, распространение ПАО «МегаФон» 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 данном случае рекламораспространителем является ПАО «МегаФон».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 042/05/18-1342/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

Заявитель - физическое лицо;

Заявитель – ООО МКК «Влияние Запада» (630005, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Каменская, дом 51, офис 1, ОГРН: 1197456001236, дата присвоения ОГРН: 17.01.2019, ИНН: 7459006641, КПП: 540601001);

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ПАО «Мегафон» (юридический адрес: 127006, город Москва, Оружейный переулок, дом 41, ОГРН: 1027809169585, дата присвоения ОГРН: 15.07.2002, ИНН: 7812014560, КПП: 770701001).

3. Назначить дело № 042/05/18-1342/2023 к рассмотрению на 28 ноября 2023 года на 14 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 13 часов 50 минут в каб. 316.

4. ПАО «Мегафон» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 24 ноября 2023 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-договор (иной документ со всеми приложениями) на распространение вышеуказанной рекламы;

-договор № GF0244061089 от 01.09.2022, заключенный между ПАО «Мегафон» и абонентом с номером <...>;

-платежные документы (счетов - фактур, актов выполненных работ, платежных поручений или иных документов), подтверждающие факты оплаты за изготовление и распространение вышеуказанной рекламы;

-письменное согласие абонента <...> на получение спорной рекламы 10.06.2023 в 09 часов 01 минуту.

Дополнительно ПАО «Мегафон» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной рекламы без согласия абонента <...>.

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Информируем о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для обеспечения беспрепятственного доступа к видеоконференцсвязи и формирования графика конференций Кемеровское УФАС России просит сообщить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru о принятом решении о форме участия в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие документы направлены в адрес Кемеровского УФАС России.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

Заместитель руководителя управления <...>