

РЕШЕНИЕ № 064/05/18-123/2020

Резолютивная часть решения оглашена 07 мая 2020

Решение в полном объеме изготовлено 25 мая 2020 года
Саратов

г.

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 064/05/18-123/2020 (далее – Комиссия) в составе:

1. ...
 - заместитель руководителя управления, член Комиссии;
2. ...
 - начальник отдела контроля рынков, член Комиссии;
3. ...
 - старший государственный инспектор отдела контроля рынков, член Комиссии;

в присутствии представителя ПАО «Мегафон» ... рассмотрев дело № 064/05/18-123/2020 о нарушении ПАО «Мегафон» (ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560, КПП 770701001) 127006, г. Москва, переулок Оружейный, д. 41) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее также – Закон о рекламе), выразившемся в распространении посредством телефонной связи, в виде СМС-сообщения 05.12.2019 рекламной информации:

«Ставка от 9,5% годовых на сумму до 3 млн. руб. по потребительскому кредиту в Газпромбанке! Подайте заявку сейчас, успеете воспользоваться выгодным предложением. Подробнее на www.gazprombank.ru/creditgpb или в отделениях банка. Банк ГПБ (АО). Не является офертой», без предварительного согласия на получение рекламы (далее – Реклама),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление гр. М. (далее – Заявитель) о нарушении ПАО «Мегафон» (ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560, КПП 770701001) 127006, г. Москва, переулок Оружейный, д. 41 (далее – Ответчик) законодательства Российской Федерации о рекламе.

Изучив имеющиеся материалы и документы, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Из заявления следует, что 05.12.2019 в 16:31 на абонентский номер ... Заявителем было получено нежелательное СМС-сообщение от Банка «Газпромбанк»

следующего содержания:

«Ставка от 9,5% годовых на сумму до 3 млн. руб. по потребительскому кредиту в Газпромбанке! Подайте заявку сейчас, успеете воспользоваться выгодным предложением. Подробнее на www.gazprombank.ru/creditgpb или в отделениях банка. Банк ГПБ (АО). Не является офертой».

Данное СМС-сообщение поступило без предварительного согласия на его получения.

К заявлению приложены документы, подтверждающие факт распространения рекламы по сетям электросвязи. К указанным сведениям относятся: скриншот СМС-сообщения, детализация оказанных услуг с 01.12.2019 по 08.12.2019.

10.01.2020 в адрес ПАО «Мегафон» Саратовским УФАС России был направлен запрос о предоставлении информации, которым запрошены следующие документы и материалы:

- Детализированная выписка абонента телефонный номер ... на 05.12.2019;
- Договор, заключенный с абонентом на оказание услуг связи;
- Согласие абонента ... на получение вышеуказанного СМС-сообщения;
- Любую другую информацию, которая будет способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению заявления.

Из представленных пояснений следует, что деятельность ПАО «Мегафон» (далее – «Оператор») и его взаимоотношения с абонентами регулируется нормами ГК РФ, Федеральным законом от 07.07.2003 г. N 126-ФЗ «О связи», Правилами оказания услуг телефонной связи, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 г N 1342 (далее – «Правила») и договором, заключенным с абонентом (далее – «Договор»).

В соответствии с п. 1 ст. 44 ФЗ «О связи» на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

Неотъемлемыми частями Договора является инфокарта, Условия оказания услуг связи Мегафон (далее – «Условия») и тарифный план, выбранный Абонентом.

Как указывает ПАО «Мегафон» в письме № ... от 19.02.2020 при заключении Договора, абонент, которому был выдан абонентский номер +..., своей собственноручной подписью подтвердил, что надлежащим образом ознакомлен и согласен с Условиями, тарифным планом и правилами тарификации и расчетов по выбранному тарифному плану, являющимися неотъемлемыми частями Договора, а также зоной обслуживания сети Оператора, согласен на получение рекламы при использовании услуг. В соответствии с п. 14.16 Условий Абонент имеет право выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сети связи Оператора.

Также из письма ПАО «Мегафон» следует, что абонент М. до настоящего времени

с какими-либо заявлениями, содержащими отказ от получения рекламы, в адрес Оператора не обращалась, каких-либо действий, позволяющих Оператору установить ее волеизъявление на отказ от получения рекламы, не совершала.

Вместе с тем ПАО «Мегафон» не представил доказательств, подтверждающих согласие М. на получение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

Согласно ст. 3 Закона 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.

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 (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

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

Также в соответствии с ч. 1 ст. 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна 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. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое

согласие было получено.

В ходе рассмотрения дела рекламодателем ПАО «Мегафон» не представлены доказательства подтверждающие согласие М. на получение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, в связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама была распространена без надлежащего согласия абонента, что нарушает ч. 1. ст. 18 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закон о рекламе и в соответствии с п. 37 - 47 Правил и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Ставка от 9,5% годовых на сумму до 3 млн. руб. по потребительскому кредиту в Газпромбанке! Подайте заявку сейчас, успеете воспользоваться выгодным предложением. Подробнее на www.gazprombank.ru/creditgpb или в отделениях банка. Банк ГПБ (АО). Не является офертой», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ПАО «Мегафон» (ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560, КПП 770701001) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, а именно:

2.1) ПАО «Мегафон» в срок до 25.06.2020 прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламной информации следующего содержания: «Ставка от 9,5% годовых на сумму до 3 млн. руб. по потребительскому кредиту в Газпромбанке! Подайте заявку сейчас, успеете воспользоваться выгодным предложением. Подробнее на www.gazprombank.ru/creditgpb или в отделениях банка. Банк ГПБ (АО). Не является офертой»;

2.2) ПАО «Мегафон» представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 28.06.2020.

3. Передать материалы дела № 064/05/18-123/2020 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

...

Члены комиссии

...

...