

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела № 3-18-63/00-08-15

по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

24 декабря 2015 г.

г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Кашеваров А.Б., рассмотрев материалы о распространении рекламы викторины «Счастливые SMS»,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступили обращения граждан с претензией к распространению рекламы викторины «Счастливые SMS» с короткого номера 2016 от ПАО «МегаФон» без их согласия в декабре 2015 года.

Согласно обращениям граждан:

1) <...> без ее предварительного согласия поступила следующая смс-реклама:

09.12.2015 в 15:47 от отправителя 2016:

«ВНИМАНИЕ 79259150906! Отправьте ДА на 2016 СЕЙЧАС и станьте БОГАТЫМ! Вы можете выиграть 5 МЛН РУБЛЕЙ! 12 р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (беспл.) Ваш МегаФон».

•

- 2)<...> без его предварительного согласия поступила следующая смс-реклама:

12.12.2015 в 15:39 от отправителя 2016:

«СЕГОДНЯ ВАШ ДЕНЬ 79267536350! МегаФон дает Вам уникальный ШАНС выиграть 5.000.000 Рублей! Отправьте ДА на 2016 ПРЯМО СЕЙЧАС! 12 р./день. Инфо like.megafon.ru и 0100 (беспл.) Ваш МегаФон».

<...> предоставила договор на оказание услуг связи от 29.08.2014, заключенный между гражданкой и ПАО «МегаФон», в котором указано, что она не дает согласия на получение рекламы.

<...> предоставил сведения, отражающие то, что на его номере установлен запрет на все возможные рассылки от ПАО «МегаФон».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

В соответствии со статьей 3 Федерального 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; 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.

В силу пункта 1 и пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» информация о викторине «Счастливые SMS», размещенная в смс-сообщении, является рекламой мероприятия, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – викторине «Счастливые SMS», формированию и поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке, а так же лицу, оказывающему услугу – ПАО «МегаФон».

В указанной норме под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Физические лица, получившие смс-сообщения от оператора связи, в том числе одно физическое лицо, составляют такой неопределённый круг, поскольку заранее не известно ознакомятся ли они с смс-сообщением о проведении викторины и вступят ли в конкретные правоотношения по поводу участия в ней.

По смыслу законодательного определения рекламы рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, направленной ПАО «МегаФон» Заявителю - абоненту мобильной связи, посредством смс-сообщения. Информация о викторине распространялась среди неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение внимания к викторине и формирования интереса к ней. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Заявители предоставили сведения, свидетельствующие о том, что они не давали согласия на получение рекламы.

Таким образом, распространение смс-рекламы викторины «Счастливые SMS» ПАО

«МегаФон» посредством смс-сообщений в декабре 2015 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия Заявителей с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Рекламораспространителем рекламы викторины «Счастливые SMS» является ПАО «МегаФон» (юридический адрес: Кадашевская наб., д. 30, г. Москва, 115035, ОГРН 1027809169585; ИНН/КПП 7812014560/770601001, дата регистрации 15.07.2002).

На основании части 1 статьи 18, пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 3-18-63/00-08-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицом, участвующим в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ПАО «МегаФон» (юридический адрес: Кадашевская наб., д. 30, г. Москва, 115035, ОГРН 1027809169585; ИНН/КПП 7812014560/770601001; дата регистрации 15.07.2002).

3. Назначить дело № 3-18-63/00-08-15 к рассмотрению на « 25 » января 2016 года в « 12 » часов « 10 » минут по адресу: г. Москва, Пыжевский переулок, д. 6, каб. 301, 3 этаж (т. 8 (499) 755 23 23 вн. 474).

4. ПАО «МегаФон» надлежит в срок до 21 января 2015 года представить ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ПАО «МегаФон» (устав, свидетельство о постановке на налоговый учет, выписку из ЕГРЮЛ и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия генерального директора;

тексты рекламы викторины ПАО «МегаФон», направленной 09.12.2015 в 15:47 <...>, посредством смс сообщения (в смс отправителем обозначен номер <...>) и рекламы викторины, направленной 12.12.2015 в 15:39 <...>;

копии договоров с третьими лицами на основании которых в декабре 2015 г. распространялась реклама викторины «Счастливые SMS» по сети электросвязи;

информацию о порядке, в котором ПАО «МегаФон» осуществляет распространение рекламы по сетям радиотелефонной связи, и копии документов,

определяющих такой порядок;

информацию о способе получения предварительного согласия граждан на распространение смс-рекламы ПАО «МегаФон» в их адрес;

информацию о порядке, в котором прекращается распространение рекламы по сетям электросвязи в случае отказа граждан от получения рекламы, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию об используемом в ПАО «МегаФон» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения смс-рекламы по сетям электросвязи;

копии документов, свидетельствующих о согласии <...>. - абонента телефонного номера <....>, на получение смс-рекламы услуг ПАО «МегаФон»;

копии документов, свидетельствующих о согласии <...> - абонента телефонного номера <...>, на получение смс-рекламы услуг ПАО «МегаФон»;

копии документов, свидетельствующих о получении и исполнении обращения <...> о прекращении рассылки рекламно-информационного характера;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий и обстоятельствам распространения смс рекламы викторины «Счастливые SMS» в адрес <...>

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ПАО «МегаФон».

Явка представителей ПАО «МегаФон», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (для представителей организаций – подлинная доверенность на представление интересов организации по делу № 3-18-63/00-08-15).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщить заранее: для граждан Российской Федерации - за 1 день, для иностранных граждан - за 3 дня.