

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 034/05/18-1319/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

25 декабря 2019 Волгоград

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

УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 11142 от 25.11.2019) с жалобой на рекламу по сетям электросвязи без согласия абонента.

Заявитель указал, что он 11 сентября 2019 года в 09:19 получил на свой мобильный телефон XXXXXXXXXXXX рекламное SMS-сообщение от абонента с буквенным обозначением MegaFon с текстом «Скорее в наше приложение, пока все бонусы не разобрали! А еще в нем удоб...». К заявлению была приложена детализированная выписка, подтверждающая поступление указанного сообщения 11.09.2019 в 09:19.

Заявителем также было указано, что 15.08.2019 им было направлено в адрес ПАО «Мегафон» обращение о запрете любой рекламной рассылки, звонков, сообщений, всплывающих окон, других не указанных методов 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 Г.В.С. (вх. № 7429 от 05.08.2019) ПАО «Мегафон» указало, что от абонента с номером телефона XXXXXXXXXXXX 15 августа 2019 года действительно поступило заявление, содержащее отказ от получения рекламы (исх. № 5/7-07-И6-исх00112/19 от 20.08.2019).

В ответ на запрос Волгоградского УФАС России (исх. № 02-3/8975 от 29.11.2019) о представлении информации в том числе:

- обоснование направления абоненту по номеру телефона XXXXXXXXXXXX вышеуказанного рекламного сообщения с учетом направления в адрес ПАО «Мегафон» письменного обращения о запрете рассылки рекламного материала;

- согласие ПАО «Мегафон» на получение абонентом по номеру телефона XXXXXXXXXXXX сообщений рекламного характера;

- информацию о том, кто является абонентом с буквенным обозначением MegaFon с приложением подтверждающих документов, ПАО «Мегафон» представило информацию о том, что в указанную заявителем дату и время рассматриваемое сообщение абоненту с номером телефона XXXXXXXXXXXX не поступало.

В рабочем порядке с представителем компании «Мегафон» было уточнено, что указанное в запросе рекламное сообщение поступило заявителю в иное время, отличное от указанного в заявлении. Помимо этого ПАО «Мегафон» был направлен в адрес Волгоградского УФАС России дополнительный ответ на запрос исх. № 02-3/8975 от 29.11.2019, в котором было указано, что указанный в запросе номер отправителя относится к оператору связи ПАО «Мегафон».

Также было пояснено, что по рассмотрению обращения Г.В.С. относительно требования прекращения распространения рекламной информации на его абонентский номер были установлены следующие запреты: от предложений Партнеров в SMS, MMS, от баннерной рекламы партнеров.

При этом одновременно оператор связи указал, что отказ от рассылки оператора подразумевает собой подключение услуги «Отказ от предложений оператора в SMS, MMS, E-mail». Данный сервис позволяет установить запрет на рассылки от оператора рекламного характера, где отправителем является Мегафон. От заявителя не поступало заявление о подключении данной услуги, в связи с чем сообщение от оператора связи было направлено сообщением 11.09.2019.

Таким образом, в ходе рассмотрения заявления гражданина установлено, что ему поступило рекламное сообщение о дополнительных услугах оператора связи после направления в адрес ПАО «Мегафон» отказа от рассылки рекламы, в том числе от ПАО «Мегафон».

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.

Объектом рекламирования в данном случае выступает приложение оператора связи «Мегафон».

Рассматриваемая информация, которая доводилась до сведения заявителя посредством сообщения на его телефонный номер XXXXXXXXXXXX, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы.

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.

Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

Кроме того согласно ст. 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 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.

Рассматриваемое рекламное сообщение поступило заявителю после направления в адрес оператора связи «Мегафон» письменного отказа от получения рекламных сообщений.

Таким образом, действия ПАО «Мегафон» содержат нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

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.

В целях соблюдения п. 3, 5 правил рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утверждены постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508), Волгоградским УФАС России адрес в ФАС России было направлено ходатайство о наделении Волгоградского УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе в отношении ПАО «Мегафон» (ОГРН: 1027809169585, ИНН: 7812014560, адрес: пер. Оружейный, д. 41, г Москва, 127006) по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения 11 сентября 2019 года в 09:19 абоненту с номером телефона XXXXXXXXXXXX с

текстом: «Скорее в наше приложение, пока все бонусы не разобрали! А еще в нем удоб...» (исх. № 05-2/9324 от 13.12.2019).

В ответ на данное ходатайство ФАС России направило в адрес Волгоградского УФАС письмо о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы услуг ПАО «Мегафон» посредством смс-сообщения следующего содержания: «Скорее в наше приложение, пока все бонусы не разобрали! А еще в нем удоб...» (вх. № АК/111959/19 от 20.12.2019).

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 № 034/05/18-1319/2019 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. № 11142 от 25.11.2019.

3. Назначить дело № 034/05/18-1319/2019 к рассмотрению на ____ _____ **2020** года в ____ часов ____ минут (по местному времени, МСК +1) по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д. 12 (каб. 11, 5-й этаж, левое крыло).

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;

- сведения о направлении заявителю ответа на его обращение о запрете направления ему сообщений рекламного характера;

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

5. Заявителю представить **на заседание Комиссии** следующую информацию и копии документов:

- ответ ПАО «Мегафон» на обращение заявителя относительно запрета распространения на его номер телефона сообщений рекламного характера (при наличии);

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