

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ №054/05/18-314/2020

«14» мая 2020 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<....>

рассмотрев дело №054/05/18-314/2020, возбужденное по факту распространения рекламной информации по сетям электросвязи с признаками нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»)

в отсутствие:

заявителя: физическое лицо <...>, не явился;

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- АО «Загрузка» (ИНН 7703544582, ОГРН 1057746396113, дата присвоения ОГРН 10.03.2005, адрес: ул.Ленинская слобода, д.19, комната 21Ф, г.Москва, 115280),

- ПАО Банк «Зенит» (ИНН 772945872, ОГРН 1027739056927, дата присвоения ОГРН 09.08.2002, адрес: ул.Одесская, д.2, г.Москва, 117638);

- ООО «Раппорто» (ИНН 7715710393, ОГРН: 1087746876029, Дата присвоения ОГРН: 25.07.2008, адрес: переулок Волконский 1-й, д.15, эт.5, пом.1, ком.1, г.Москва, 124473);

- АО «МегаЛабс» (ИНН: 7713556058, ОГРН: 1057747083767, Дата присвоения ОГРН: 25.05.2005, адрес: переулок Оружейный, д.41, оф.157, г.Москва, 127006),

ПАО «Мегафон» (ИНН 7812014560, ОГРН: 1027809169585, Дата присвоения ОГРН: 15.07.2002, адрес: переулок Оружейный, д.41, г.Москва, 127006),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №15980э от 18.12.2019г.) о нарушении требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при распространении информации посредством направления 17.12.2019 в 16:03 на абонентский номер <....> с номера с буквенным идентификатором – «Bank_ZENIT», SMS-центр: +79232510081, SMS-сообщения следующего содержания: «Специальные условия по кредиту для госслужащих! Подайте заявку по тел: 88005114076 или на сайте <https://clck.ru/K3gZa> ПАО Банк ЗЕНИТ».

В результате рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, в рамках рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - это 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.

Таким образом, из вышеуказанных обстоятельств следует, что данное сообщение носит рекламный характер, привлекая внимание к банку «Зенит», и услуге по предоставлению кредита на особых условиях для госслужащих.

В силу требований, установленных ч.1 ст.18 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как следует из пояснений ПАО «МегаФон», являющегося оператором, к базе которого относится абонентский номер SMS-центра: +79232510081, посредством которого направлено сообщение, действия Общества полностью соответствуют ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» на основании следующего.

Деятельность ПАО «МегаФон» (далее – «Оператор») и его взаимоотношения с абонентами регулируется нормами ГК РФ, Федеральным законом от 07.07.2003 г. №126-ФЗ «О связи», Правилами оказания услуг телефонной связи, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 №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 являются инфокарта, Условия оказания услуг связи МегаФон (далее – «Условия») и тарифный план, выбранный Абонентом.

При заключении Договора абонент, которому был выделен 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. 14.14.2 Условий, подписывая договор, Абонент соглашается на весь срок его действия 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, следующими способами:

- путем предоставления Оператору соответствующего письменного уведомления;
- путем проставления отметки в специальной графе "не согласен" в информационной карте;
- путем совершения определенных Оператором конклюдентных действий с использованием Идентификаторов, которые позволяют однозначно

идентифицировать Абонента и установить его волеизъявление при наличии технической возможности Оператора.

12.02.2020 г. абоненту, использующему абонентский номер <....>, были установлены запреты на получение рекламы. Данный факт свидетельствует о том, что до указанной выше даты абонент, использующий абонентский номер <....>, с какими-либо заявлениями, содержащими отказ от получения рекламы, в адрес Оператора не обращался, каких-либо действий, позволяющих Оператору установить его волеизъявление на отказ от получения рекламы, не совершал.

Согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, позволяет однозначно идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежащее.

Направление рекламного сообщения осуществлялось Оператором в рамках оказания услуги «МегаФон.Таргет». Условия оказания услуги «МегаФон.Таргет» опубликованы на официальном сайте оператора www.megafon.ru. Рассылка была произведена среди абонентов ПАО «МегаФон», предоставивших оператору согласие на получение рекламы, в т.ч. третьих лиц. Поскольку абонент, использующий абонентский номер <....>, при заключении договора дал согласие на получение рекламы при использовании услуг, указанное в запросе смс-сообщение было направлено с его согласия.

В связи с давностью заключения договора инфокарта в архиве ПАО «МегаФон» не сохранилась и не может быть предоставлена.

Факт заключения и исполнения договора между Оператором и заявителем подтверждается оказанием услуг Оператором, и их использованием, и оплатой Заявителем в течение длительного времени, и сторонами не оспаривается.

Поскольку абонент, использующий абонентский номер <....>, при заключении договора дал согласие на получение рекламы при использовании услуг, рассматриваемое SMS-сообщение было направлено с его согласия.

Руководствуясь абз.2 п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу №054/05/18-314/2020 прекратить.