Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

Определение

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 011/05/18-117/2020

21 мая 2020 года № 03-01/4424

г. Сыктывкар

ПАО «МегаФон»

Оружейный пер., д. 41,

г. Москва, 127006

ООО «Артегофинанс»

Ленинградский пр-кт,

д. 37, эт. 12, пом. 56,

ком. 73, г. Москва, 125167

ИП Штраку Егору

Алексеевичу (по адресу)

<…>

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<…>

рассмотрев дело № 011/05/18-117/2020, возбужденное в отношении публичного акционерного общества «МегаФон», ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560, адрес места нахождения: 127006, Российская Федерация, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41 (далее – ПАО «МегаФон»), общества с ограниченной ответственностью «Артегофинанс», ОГРН 1137746819275, ИНН 7705549427, адрес места нахождения: 125167, Российская Федерация, г. Москва, пр-кт Ленинградский, д. 37, эт. 12, пом. 56, ком. 73 (далее – ООО «Артегофинанс»), индивидуального предпринимателя Штрака Егора Алексеевича, ОГРНИП 317500700021907, ИНН 502009326692 (далее - ИП Штрак Е.А.) по факту распространения 22.12.2019 в 11 часов 49 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения на абонентский номер <…> рекламы с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя, ПАО «МегаФон», надлежащим образом извещённых о времени и месте рассмотрения дела,

- ООО «Артегофинанс», ИП Штрака Е.А., надлежащим образом извещённых о времени и месте рассмотрения дела, заявивших ходатайства о рассмотрении дела в их отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <…> (далее – <…>, заявитель) от 22.12.2019 (вх. М-160 от 24.12.2019) о распространении 22.12.2019 в 11 часов 49 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения на абонентский номер <…> рекламы следующего содержания: «Поможем получить кредит бизнесу и частным лицам от 3 млн. рублей! Без залога и поручителей! Звоните +74957439977 подробнее на сайте https://artego-finance.ru Кредитный брокер ООО «АРТЕГОФИНАНС» (далее – рассматриваемая реклама).

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о

возбуждении дела № 011/05/18-117/2020 в отношении ПАО «МегаФон», ООО «Артегофинанс», ИП Штрака Е.А. по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, о чём вынесено соответствующее определение № 03-01/1466 от 21.02.2020.

Из материалов дела № 011/05/18-117/2020 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 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.

В силу п. 2 ст. 3 Закона о рекламе 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством СМС-сообщения;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: помощи в получении кредита бизнесу и частным лицам, кредитному брокеру ООО «АРТЕГОФИНАНС», формирование и поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в сети сотового оператора «МегаФон» посредством СМС-сообщения на абонентский номер <…>, является рекламой.

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

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О

некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

<…> указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы ею не давалось.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Как следует из письменных пояснений, представленных ПАО «МегаФон» в материалы рекламного дела, рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «Артегофинанс», ИП Штрак Е.А., рекламораспространителями рекламы являются ПАО «МегаФон», ООО «Артегофинанс», ИП Штрак Е.А. ООО «Артегофинанс» оформило заявку в интерфейсе услуги «МегаФон Таргет» на размещение рекламно-информационных материалов среди конечных получателей услуги, указав желаемые параметры. Данная последовательность действий предусмотрена Условиями оказания услуги «МегаФон Таргет». ПАО «МегаФон» произвело рассылку среди абонентов, от которых в явном виде получено согласие на получение рекламы при оказании услуг (в том числе в адрес заявителя), что в полной мере соответствует как требованиям законодательства в области связи, так и в сфере рекламы. Доказательством получения ПАО «МегаФон» такого согласия является договор об оказании услуг связи <…>.

Как указывает ПАО «МегаФон», ООО «Артегофинанс» подключило услугу «МегаФон Таргет» 20.11.2019 в интерфейсе услуги, что прямо предусмотрено офертой. Указанная услуга является активной и по настоящее время. 25.11.2019 была подана заявка на согласование текста рекламного СМС-сообщения; данная заявка была отклонена модератором 26.11.2019 в связи с несоответствием требованиям действующего законодательства РФ, а именно, ст. 28 Закона о рекламе. После внесения соответствующих правок заявка на рассылку была согласована 26.11.2019.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Артегофинанс» в материалы рекламного дела, ПАО «МегаФон» предоставило ООО «Артегофинанс» услугу «МегаФон Таргет» – сервис СМС-рекламы – на основании Договора об оказании услуг связи <…> на срок до 31.12.2019. Менеджер ПАО «МегаФон» <…> сделал ООО «Артегофинанс» предложение по услуге «МегаФон Таргет» на размещение рекламно-информационных материалов среди конечных получателей услуги. Предоставленная ООО «Артегофинанс» услуга «МегаФон Таргет» представляла собой СМС-рассылку с текстом рекламы, отредактированным сотрудниками ПАО «МегаФон» в соответствии с законодательством о рекламе, по номерам абонентов из базы клиентов ПАО «МегаФон» согласно параметрам целевой аудитории, указанным ООО «Артегофинанс». В переписке с менеджером ООО «Артегофинанс» были установлены параметры конечных получателей услуги СМС-рассылки, а именно, территориальные границы распространения рекламы посредством СМС-сообщений. ООО «Артегофинанс» не предоставляло номера абонентов для рассылки. ПАО «МегаФон» не предоставляло ООО «Артегофинанс» информацию о номерах абонентов, на которые будет совершаться СМС-рассылка.

Как указывает ООО «Артегофинанс», ответственным за контроль соблюдения ООО «Артегофинанс» законодательства о рекламе по состоянию на 22.12.2019 являлся <…> Общества <…>.

Согласно письменным пояснениям ИП Штрака Е.А., представленным в материалы рекламного дела, ИП Штрак Е.А. не является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Согласно письменным пояснениям <…>, возможно, 10 лет назад она подписывала в договоре согласие на рассылку рекламных материалов, однако соглашалась на распространение рекламы только от ПАО «МегаФон» о его услугах, а не от ООО «Артегофинанс» и иных организаций, которые не имеют никакого отношения к ПАО «МегаФон».

ПАО «МегаФон» указывает, что в период действия договора с <…> ПАО «МегаФон» обладало согласием абонента на получение рекламы от оператора связи и его партнёров; волеизъявление абонента выражено при заключении договора; в период действия договора отказа от получения рекламы от данного абонента не проступало.

Из содержания договора об оказании услуг связи <…>, заключённого <…> между ОАО «МегаФон» и заявителем, следует, что <…> надлежащим образом ознакомлена и согласна с Условиями оказания услуг связи «МегаФон».

В материалы рекламного дела представлены Условия оказания услуг связи «МегаФон» в редакции, действовавшей на дату заключения договора с абонентом Манилкиной Т.В. (далее – Условия).

Согласно п. 13.16 Условий абонент соглашается на весь срок действия договора на получение рекламы при использовании подвижной связи, услуг по передаче данных и телематических услуг связи. Подписание договора об оказании услуг связи абонентом считается предварительным его согласием на получение рекламы. Абонент имеет право выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, следующими способами:

- путём проставления отметки «Абонент не согласен на получение рекламы» в графе «Особые условия» информационной карты;

- либо путём предоставления Оператору соответствующего письменного уведомления;

- либо путём совершения определённых Оператором конклюдентных действий с использованием специальных средств, которые позволяют однозначно идентифицировать абонента и установить его волеизъявление при наличии технической возможности Оператора.

Как следует из материалов рекламного дела, заявитель не воспользовался возможностью отказаться от получения рекламы как при заключении договора с оператором связи, так и в период действия указанного договора.

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что распространение рассматриваемой рекламы осуществлено на абонентский номер <…> с её предварительного согласия.

С учётом изложенного, оснований полагать, что рассматриваемая реклама распространена в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, у Комиссии не имеется.

Рассматриваемая реклама содержит, в том числе указание на кредит.

В соответствии с ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)»,

для заемщика и влияющие на нее.

Согласно ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

Согласно Уставу ООО «Артегофинанс» предметом деятельности Общества является, в том числе деятельность вспомогательная прочая в сфере финансовых услуг, кроме страхования и пенсионного обеспечения.

Из информации, размещённой на сайте https://artego-finance.ru, следует, что ООО «Артегофинанс» предоставляет услуги по подбору для клиентов условий кредитования; кредиты предоставляются банками-партнёрами.

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что объектом рекламирования являются услуги кредитного брокера ООО «Артегофинанс» по оказанию помощи в получении кредита, а не услуги кредитования.

В связи с чем, рассматриваемая реклама не относится к рекламе услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа. Следовательно, требования ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе на рассматриваемую рекламу не распространяются.

При таких обстоятельствах оснований полагать, что рассматриваемая реклама распространена в нарушение требований ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, у Комиссии не имеется.

В соответствии с пунктом 3.56 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 (далее – Регламент), Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлено, в том числе отсутствие фактов нарушения законодательства о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.56, 3.57 Регламента, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 011/05/18-117/2020 в отношении ПАО «МегаФон»,

ООО «Артегофинанс», ИП Штрака Е.А. прекратить.

Председатель
Комиссии <…>

Члены Комиссии
<…>

<…>