

ПАО «МегаФон»

Оружейный пер., д. 41,

г. Москва, 127006

[info@megafon.ru](mailto:info@megafon.ru)

Поволжский филиал

ПАО «МегаФон»

Московское шоссе, д. 15,

г. Самара, Самарская обл., 443080

[samara@megafon.ru](mailto:samara@megafon.ru)

Волгоградское региональное

отделение Поволжского филиала

ПАО «МегаФон»

ул. Социалистическая, д. 17,

Волгоград, 400001

[volgograd@megafonvolga.ru](mailto:volgograd@megafonvolga.ru)

ООО «Никамед»

Бумажный проезд, 14, стр. 2, г. Москва,  
127015

Заявитель

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № **034/05/18-1088/2023** ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

18 сентября 2023 г. Волгоград

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя управления, Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев заявление физического лица

## УСТАНОВИЛ:

Волгоградское УФАС России рассмотрело заявление Т. А.В. (вх № 8067-ЭП/23 от 06.09.2023, далее - заявление) с жалобой на распространение нежелательного рекламного смс-сообщения от абонента с буквенным номером «ОРТЕКА».

Заявитель указал, что 11.08.2023 в 10:42 на его номер телефона 8937\*\*\*\*\* поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Вам подарок – 1000р! Оплатите 100% покупки! код gwgr8djq до 10.10.23г. Салон рядом: пр-кт им. В.И. Ленина, д 16 orteka.ru/ln/A18».*

Заявитель указал, что согласия на получения данной рекламы не давал.

В подтверждение заявителем представлены скриншот полученного сообщения, а также детализация оказанных услуг. Согласно данной детализации при использовании услуг абонент находился в Волгоградской области.

В ходе рассмотрения заявления был направлен запрос в ПАО «МегаФон» (исх. № ИН/6478/23 от 06.09.2023) о предоставлении информации о лице, которое является абонентом номера с буквенным обозначением «ОРТЕКА».

В ответ на запрос Волгоградского УФАС России от ПАО «МегаФон» (вх. № 8270-ЭП/23 от 12.09.2023) поступила следующая информация.

Номер телефона +7937\*\*\*\*\* выделен физическому лицу Т. А. В. на основании договора на оказание услуг связи № 58016255 от 15.11.2013 и заявления. В связи с давностью заключения договора его инфокарта в архиве не сохранилась и не может быть предоставлена. Факт заключения и исполнения договора между Оператором и заявителем подтверждается оказание услуг Оператором и их использованием, и оплатой Заявителем в течение длительного времени и сторонами не оспаривается.

ПАО «Мегафон» также указывает на то, что согласно информационно-биллинговой системе Оператора в разделе договора о выражении согласия с его условиями, абонентом не выражен отказ на получение рекламы при использовании услуг и сведений об абоненте (приложен скриншот раздела договора из ИБС Оператора).

Относительно направления рекламного сообщения ПАО «Мегафон» сообщает, что оно осуществлялось Оператором в рамках оказания услуги «Мегафон.Таргет» по заказу ООО «НИКАМЕД» - ИНН: 7713046956 (приложение № 1 от 26.07.2023 к договору об оказании услуг связи № MF20230721 от 21.07.2023). Рассылка смс-сообщений была произведена среди абонентов ПАО «МегаФон», предоставивших оператору согласие на получение рекламы, в т.ч. третьих лиц.

ПАО «МегаФон» отметило, что абонент дает согласие на получение рекламы при использовании услуг связи. Оператором связи приложены условия оказания услуги «Мегафон Таргет». Однако Условия, приобщенные к ответу на запрос ПАО «МегаФон», не подтверждают тот факт, что абонент с номером **8937\*\*\*\*\*** присоединился к этим условиям и предоставил свое согласие на получение рекламы.

До настоящего момента абонент, использующий указанный выше 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.

Проанализировав представленную информацию, Волгоградское УФАС России пришло к выводу, что сам факт заключения и надлежащего исполнения договора оказания услуг со стороны заявителя не является свидетельством оформления предварительного согласия абонента на получение рекламы.

К тому же, в рамках рассмотрения заявления ПАО «Мегафон» не представило доказательств того, что абонентом с номером **8937\*\*\*\*\*** было дано согласие на получение рекламы.

При этом сам заявитель указал, что своего согласия на получение рассматриваемой рекламы он не оформлял.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

(далее – Закон о рекламе) реклама – это 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.

Согласно 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.

Рассматриваемая информация, является рекламой, так как отвечает всем квалифицирующим признакам:

- информация распространена посредством смс-сообщения в адрес заявителя;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке (сеть ортопедических салонов «ОРТЕКА»);
- адресована неопределенному кругу лиц (информация, указанная в смс-сообщении, также отображается на сайте (ссылка указана в смс) сети ортопедических салонов «ОРТЕКА» (скрин экрана компьютера прилагается).

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 (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

При этом в ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе 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. 35 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Абонент, согласно п. 1 ст. 2 Закона о связи - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласно ч. 1 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.

Заявитель указал, что согласия на получение рекламы в рассматриваемой ситуации не давал.

Доказательств обратного в рамках рассмотрения заявления не поступило.

Согласно п.5, 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем в рассматриваемой ситуации выступило ООО «НИКАМЕД» (127015, г. Москва, Бумажный проезд, 14, стр. 2, ОГРН: 1037700031588, Дата присвоения ОГРН: 16.01.2003, ИНН: 7713046956, КПП: 771401001.).

Рекламораспространителем выступило ПАО «МегаФон» (127006, Оружейный переулок, дом 41, г. Москва, ОГРН: 1027809169585, ИНН: 7812014560, КПП: 770701001).

Рассматриваемая реклама сети ортопедических салонов «ОРТЕКА», которая была доведена 11.08.2023 в 09:42 до Т. А.В. на его номер телефона 8937\*\*\*\*\* от абонента с буквенным номером «ОРТЕКА», содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе. Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

В соответствии с п. 4 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила) дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) юридического или физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Т.А.В. представил сведения о месте проживания в Волгоградской области.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил,

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Возбудить производство по делу № **034/05/18-1088/2023** 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» (127006, Оружейный переулок, дом 41, г. Москва, ОГРН: 1027809169585, ИНН: 7812014560, КПП: 770701001);

- заявитель - физическое лицо, от которого поступило заявление вх. № 8067-ЭП/23 от 06.09.2023;

- лицо, обладающее информацией о рассматриваемых обстоятельствах: ООО «Никамед» (127015, г. Москва, Бумажный проезд, 14, стр. 2, ОГРН: 1037700031588, Дата присвоения ОГРН: 16.01.2003, ИНН: 7713046956, КПП: 771401001)

3. Назначить дело № **034/05/18-1088/2023** к рассмотрению на \_\_\_\_ \_\_\_\_\_ **2023 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;

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

5. ООО «Никамед» представить на заседание Комиссии в письменной форме следующую информацию и заверенные надлежащим образом документы:

- информацию о том, на каком основании абоненту с номером **89370803632** поступает информация рекламного содержания от абонента с буквенным обозначением «**ОРТЕКА**»

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

6. Заявителю на заседание комиссии представить информацию, которую считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Председатель Комиссии И.Б. Никуйко

Стрельцова Е.А.

(8442) 23 19 23