

РЕШЕНИЕ

по делу № 021/05/18-176/2023

02 июня 2023 г. г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Комиссия) в составе: председатель Комиссии: "..."

члены Комиссии: "...", рассмотрев дело № 021/05/18-176/2023, возбужденное в отношении ПАО «МегаФон» (ИНН 7812014560, ОГРН 1027809169585, КПП 997750001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее также Закон о рекламе), в присутствии заявителя – гражданина "...", в присутствии представителя ПАО «Мега Фон» - "... (доверенность от 16.12.2021 № 5-531/21),

УСТАНОВИЛА:

Определением о возбуждении дела № 021/05/18-176/2023 ПАО «МегаФон» (ИНН 7812014560, ОГРН 1027809169585, КПП 997750001) признано лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе по следующим основаниям.

09.02.2023 (вх. № 1048-ЭП/23) в Чувашское УФАС России поступило заявление гражданина "... (далее – Заявитель), являющегося абонентом ПАО «МегаФон», с претензией к неправомерному поступлению на номер его сотового телефона ("...") входящего звонка рекламного характера.

Заявитель указывал, что данный рекламный звонок был осуществлен ПАО «Мега Фон» при активированных на его номере отказах от получения рекламных предложений как от ПАО «Мега Фон», так и от его партнеров в силу следующего.

Являясь абонентом ПАО «МегаФон» (договор об оказании услуг связи от 03.06.2021 № GF0189542822) Заявитель, воспользовавшись правом отказа, содержащимся в пунктах 14.16, 14.17 условий вышеуказанного договора, в ноябре 2021 года отказался от согласия, предоставленного ранее данному оператору связи, получать сообщения рекламного характера (обращение № 694611855). В этой связи, 18 ноября 2021 года в 10 час. 03 мин. на адрес электронной почты Заявителя ("...") с электронной почты (PP-info@Megafon.ru) поступил ответ на обращение № 694611855, в

котором оператор связи информировал о следующем. «Настоящим письмом уведомляем Вас, что отказы от осуществления действий, указанных в пунктах 14.14.2, 14.14.3, 14.14.4 Условий оказания услуг связи «МегаФон» приняты. На Вашем номере "...» (лицевой счет № 513093189968) активны отказы на передачу третьим лицам данных клиента, отказ на получение рекламы при использовании услуг, а также обработку биометрических персональных данных». Скриншот ответа ПАО «МегаФон» представлен в материалы дела. Таким образом, Заявитель полагал, что был проинформирован ПАО «Мега Фон» о совершении обществом действий по прекращению ранее предоставленного им согласия в рамках заключению договора на оказание услуг связи и его согласие на получение рекламы отозвано путем исключения номера телефона из базы рассылки рекламы по сетям электросвязи. Вместе с этим, как следует из заявления, 09.02.2023 в 11 час. 42 мин. на вышеназванный номер телефона Заявителя поступил входящий вызов с номера телефона 78352237777, содержащий рекламное предложение услуги ПАО «МегаФон», согласно представленной аудиозаписи, следующего содержания. - Алло, добрый день, меня зовут Оксана, компания «Мега Фон». Звоню по поводу Вашего тарифного плана. Сейчас удобно разговаривать? - Тарифного плана? Это рекламный звонок?

- Просто я хочу предложить Вам новый тарифный план «Объединяй два интернета».

- Еще раз: из какой компании Вы звоните?

- Компания «Мега Фон».

- А «Мега Фон» разве предоставляет проводной интернет? Это же мобильный оператор?

- Проводной интернет предоставляет, да. - И Вы мне хотите предложить какой – то тариф новый?

- Да, я Вам хочу предложить, называется «Объединяй два интернета».

- Подскажите, у Вас есть разрешение на распространение рекламы на этот номер телефона?

- Ну, если мы Вам звоним, значит есть.

- Я Вас огорчу. У меня мобильный оператор «Мега Фон» и все согласия на распространение рекламы отозваны, как от «Мега Фон», так и от его партнеров, такая отметка есть в договоре с оператором.

- А Вы даже нас послушать не хотите, да?

- Конечно не хочу, потому что это рекламное предложение, а рекламные предложения должны поступать только с согласия того человека, которому вы звоните. Предварительного согласия у Вас нет.

- Хорошо, я Вас поняла, всего доброго. До свидания.

- До свидания.

Таким образом, названные обстоятельства явились основанием для обращения Заявителя в антимонопольный орган для выяснения причины, по которой поступил неправомерный звонок рекламного характера. Кроме того, в рамках рассмотрения дела, Заявитель указал, что в настоящее время также имеет место поступление рекламы от партнеров ПАО «МегаФон» посредством использования сетей электросвязи. Из информации ПАО «Мега Фон» установлено следующее. Сертифицированной информационно- биллинговой системой ПАО «Мега Фон» зафиксировано телефонное соединение 09.02.2023 в 11 час. 42 мин. с номера телефона 78352237777 на номер телефона "...". Абонентский номер 78352237777 относится к выделенному ПАО «Мега Фон» ресурсу нумерации и договор на оказание услуг связи, с выделением указанного номера, ни с какими лицами не заключался. Таким образом, в рамках рассмотрения дела ПАО «МегаФон» подтвердило осуществление звонка с рекламной информацией услуг Заявителю. При этом, в подтверждение наличия получения согласия абонента "..." (Заявителя) на рекламу ПАО «Мега Фон» указало следующее. При заключении названного договора абонент, которому выделен номер сотовой связи ("..."), своей собственноручной подписью подтвердил, что надлежащим образом ознакомлен и согласен с условиями, являющимися неотъемлемой частью договора, в том числе, согласен на получение рекламы при использовании услуг. В соответствии с пунктом 14.14.2 Условий, подписывая договор, абонент соглашается на весь срок его действия на получение рекламы при использовании услуг. В соответствии с пунктом 14.16 Условий абонент имеет право выразить свой отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, следующими способами:- путем предоставления оператору связи 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. ПАО «Мега Фон» указывало, что абонент, использующий номер сотовой связи "...", с какими - либо заявлениями, содержащими отказ от получения рекламы, в адрес ПАО «Мега Фон» не обращался, каких - либо действий, позволяющих оператору связи установить его волеизъявление на отказ

от получения рекламы, не совершал. Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела, в результате полного и объективного выяснения всех обстоятельств, представитель ПАО «Мега Фон» признал не надлежащим факт осуществления звонка рекламного характера на сотовый номер телефона Заявителя, в том числе, как следствие ненадлежащего упущения со стороны ПАО «Мега Фон». *Выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав письменные доказательства, Комиссия пришла к следующему.*

Под рекламой, определенной пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, понимается 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. Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (пункт 2 статьи 3), может выступать 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.

Рассматриваемое сообщение в виде телефонного звонка с направленностью на привлечение внимания потребителя к выгодным предложениям услуг оператора связи, определяется как реклама, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе. При этом местом и временем совершения распространения рекламы является место и время получения каждым конкретным абонентом данной рекламы, в том числе, в случае если реклама имеет идентичное содержание.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе. Согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются 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.

Комиссией установлено, что поступление входящего звонка рекламного характера на номер сотового телефона ("...") Заявителя осуществлено на основании договора об оказании услуг связи от 03.06.2021 № GF0189542822, заключенного между ПАО «МегаФон» и Заявителем.

Вместе с тем, положения заключенного договора предусматривали условие как о согласии абонента на получение рекламы (п.п. 14, 14.2), так и условия выразить несогласие на получение информации рекламного характера (п.14.16).

ПАО «Мега Фон» указало, что осуществило звонок рекламного характера, поскольку имело согласие абонента "... " на получение рекламы, содержащееся в договоре, и не имело отказ на ее получение. При этом, Заявитель представил доказательства, указывающие на отзыв своего предварительно согласия на получение рекламы, данного ПАО «Мега Фон» и ответ ПАО «Мега Фон» от 18.11.2021, содержащей информацию, что обществом принят отказ абонента "... " на получение рекламы при использовании услуг связи.

Таким образом, материалами дела установлено, что Заявитель, воспользовавшись своим правом отказа от получения рекламы, отозвал свое предварительное согласие на ее получение путем направления оператору связи соответствующего уведомления.

С учетом установленных обстоятельств, нельзя признать состоятельным заявление ПАО «Мега Фон», что общество обладало предварительным согласием Заявителя на получение рекламы, предоставив в качестве доказательств договор об оказании услуг связи, заключенный между Заявителем и ПАО «Мега Фон». Оценивая полученные в материалы дела доказательства, Комиссия пришла к выводу, что ПАО «Мега Фон» в настоящем случае не предприняло достаточных мер, направленных на соблюдение требований действующего Закона о рекламе.

Учитывая изложенное, осуществление рассматриваемого рекламного звонка на принадлежащий Заявителю абонентский номер не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 18 данного закона ответственность несет рекламодатель.

Рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (статья 3 Закона о рекламе).

Рекламодателем рассматриваемой рекламы явилось ПАО «МегаФон», которое не представило надлежащего согласия Заявителя на получение рекламной информации, как того требует Закон о рекламе.

Учитывая изложенное, ПАО «МегаФон» осуществило звонок рекламного характера Заявителю в нарушение требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе. В соответствии с частью 1 пункта 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о

прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В связи с тем, что в заседании Комиссии Заявитель сообщил о продолжении поступления рекламы от партнеров ПАО «МегаФон», у Комиссии отсутствуют доказательства, указывающие о принятии мер со стороны ПАО «МегаФон» о прекращении противоправных действий. В этой связи, Комиссия находит основания для выдачи ПАО «МегаФон» предписания о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1, частью 1 пункта 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ПАО «МегаФон» нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2.Выдавать ПАО «МегаФон» (ИНН 7812014560, ОГРН 1027809169585, КПП 997750001) предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». 3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии: "..."

2023-3785