

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу № 4-14.3-62/00-08-16
об административном правонарушении

«08» февраля 2016 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеваров А.Б., рассмотрев протокол и материалы дела № 4-14.3-62/00-08-16 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ПАО «МегаФон» (юридический адрес: Кадашевская наб., д. 30, г. Москва, 115035, ОГРН 1027809169585; ИНН/КПП 7812014560/770601001, дата регистрации 15.07.2002),

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступили обращения граждан с претензией к распространению рекламы викторины «Счастливые SMS» с короткого номера 2016 от ПАО «МегаФон» без их согласия в декабре 2015 года.

Согласно обращениям граждан:

1) <...> на номер телефона <...> без ее предварительного согласия поступила следующая смс-реклама:

09.12.2015 в 15:47 от отправителя 2016:

«ВНИМАНИЕ 79259150906! Отправьте ДА на 2016 СЕЙЧАС и станьте БОГАТЫМ! Вы можете выиграть 5 МЛН РУБЛЕЙ! 12 р./день. Инфо like.megaфон.ru и 0100 (беспл.) Ваш МегаФон».

2) <...> на номер телефона <...> без его предварительного согласия поступила следующая смс-реклама:

12.12.2015 в 15:39 от отправителя 2016:

«СЕГОДНЯ ВАШ ДЕНЬ 79267536350! МегаФон дает Вам уникальный ШАНС выиграть 5.000.000 Рублей! Отправьте ДА на 2016 ПРЯМО СЕЙЧАС! 12 р./день. Инфо like.megaфон.ru и 0100 (беспл.) Ваш МегаФон».

<...> предоставила договор на оказание услуг связи от 29.08.2014, заключенный между гражданкой и ПАО «МегаФон», в котором указано, что она не дает согласия на получение рекламы.

<...> предоставил сведения, отражающие то, что на его номере установлен запрет на все возможные рассылки от ПАО «МегаФон».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

В соответствии со статьей 3 Федерального 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; 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.

В силу пункта 1 и пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» информация о викторине «Счастливые SMS», размещенная в смс-сообщении, является рекламой мероприятия, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – викторине «Счастливые SMS», формированию и поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке, а так же лицу, оказывающему услугу – ПАО «МегаФон».

В указанной норме под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Физические лица, получившие смс-сообщения от оператора связи, в том числе одно физическое лицо, составляют такой неопределённый круг, поскольку заранее не известно ознакомятся ли они с смс-сообщением о проведении викторины и вступят ли в конкретные правоотношения по поводу участия в ней.

По смыслу законодательного определения рекламы рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределённому кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, направленной ПАО «МегаФон» Заявителю - абоненту мобильной связи, посредством смс-сообщения. Информация о викторине распространялась среди неопределённого круга лиц, была направлена на привлечение внимания к викторине и формированию интереса к ней. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Заявители предоставили сведения, свидетельствующие о том, что они не давали согласия на получение рекламы.

Таким образом, распространение смс-рекламы викторины «Счастливые SMS» ПАО «МегаФон» посредством смс-сообщений в декабре 2015 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия Заявителей с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Представитель ПАО «МегаФон» пояснила, что смс-реклама была направлена <...> в связи с техническим сбоем в системе.

В отношении направления смс-рекламы <...> была выявлена ошибка специалиста, который осуществил выборку абонентов получателей рассылки по

викторине на 12 декабря 2015 года до подключения <...> отказа от получения рекламы 11 декабря 2015 года.

Рекламораспространителем рекламы викторины «Счастливые SMS» является ПАО «МегаФон» (юридический адрес: Кадашевская наб., д. 30, г. Москва, 115035, ОГРН 1027809169585; ИНН/КПП 7812014560/770601001, дата регистрации 15.07.2002).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

ПАО «МегаФон» имело возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако обществом не были приняты меры по соблюдению его требований.

Таким образом, установлена вина ПАО «МегаФон» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы викторины «Счастливые SMS» посредством смс-сообщений в декабре 2015 года по сети электросвязи без согласия Заявителей.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 28.9, пунктом 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ПАО «МегаФон» меры административной ответственности в виде штрафа за нарушение законодательства о рекламе в размере 100 000 рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по г. Москве (Федеральная антимонопольная служба л/с 04731001610)

Банк получателя: Операционный департамент Банка России г. Москва 701

ИНН 7703516539

КПП 770301001

БИК 044501002

р/с 40101810500000001901

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

ОКТМО 45380000

Согласно пункту 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлечённым к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трёхдневный срок со дня уплаты штрафа просьба представить в Федеральную антимонопольную службу надлежащим образом заверенные копии

платёжных документов **(по электронной почте sirazutdinova@fas.gov.ru).**

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.