

РЕШЕНИЕ

по делу № 043/05/18-51/2021

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 15 марта 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено 19 марта 2021 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...> – руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

Членов Комиссии:

<...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

<...> – специалиста первого разряда отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

в отсутствие:

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: АО «Банк Русский Стандарт», ПАО «Ростелеком»,

в присутствии:

заявителя - <...>,

рассмотрев материалы дела № 043/05/18-51/2021, возбужденного по признакам нарушения акционерным обществом «Банк Русский Стандарт» (далее – АО «Банк Русский Стандарт», Банк), публичным акционерным обществом «Ростелеком» (далее – ПАО «Ростелеком») частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), по факту распространения 11.11.2020 в 16:39 по сетям электросвязи (звонка) информации следующего содержания: *«Добрый день, меня зовут Анна, Банк Русский стандарт, для Вас выгодные условия по оформлению наличных на любые Ваши цели без залога и справок. Если у Вас есть планы, мы будем рады помочь. Чтобы узнать подробнее –*

нажмите «1». перезвонить Вам – нажмите – «2» на абонентский номер +7922<...> с абонентского номера +7800<...>, с использованием средств автоматического дозвонивания, в отсутствие согласия абонента на ее получение,

У С Т А Н О В И Л А:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило обращение <...> (далее – <...>, Заявитель) от 11.12.2020 б/н (вх. № 8724 от 14.12.2020) по вопросу получения 11.11.2020 в 16:39 на абонентский номер +7922<...> информации: «Добрый день, меня зовут Анна, Банк Русский стандарт, для Вас выгодные условия по оформлению наличных на любые Ваши цели без залога и справок. Если у Вас есть планы, мы будем рады помочь. Чтобы узнать подробнее – нажмите «1». перезвонить Вам – нажмите – «2», посредством использования телефонной связи (звонка) с абонентского номера +7800<...>, в отсутствие согласия абонента на ее получение.

Определением от 27.01.2021 возбуждено дело № 043/05/18-51/2021 в отношении ПАО «Ростелеком» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 25.02.2021 в 15 часов 00 минут.

Определением от 25.02.2021 срок рассмотрения дела № 043/05/18-51/2021 продлен до 26.04.2021. Рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела АО «Банк Русский Стандарт» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а также в связи с необходимостью получения от лиц, участвующих в деле документов и сведений. Рассмотрение дела назначено на 15.03.2021 в 10 часов 00 минут.

На заседание комиссии по рассмотрению дела № 043/05/18-51/2021, состоявшееся 15.03.2021 явился Заявитель – <...>.

Ответчик – АО «Банк Русский Стандарт», надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела, представителя не направил, ходатайств не заявлял. Представил письменную позицию № б/н от 10.03.2021 (вх. № 1483 от 12.03.2021).

Согласно представленным письменным пояснениям АО «Банк Русский Стандарт» факт нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не признает. Ответчик обосновывает свою позицию тем, что при осуществлении телефонных звонков работники Банка осуществляют

телефонный набор номера вручную, что подтверждается выпиской из «Инструкции АО «Банк Русский Стандарт» по осуществлению телефонных коммуникаций с использованием «Interactive Voice Response (IVR) в рамках реализации маркетинговых кампаний», утвержденной приказом от 09.01.2020 № 03-Л-20. Также Ответчик отметил, что при осуществлении телефонного звонка 11.11.2020 на абонентский номер 8-922-<...>, владельцем которого является клиент АО «Банк Русский Стандарт», работником Банка, осуществляющим телефонный набор номера, допущена ошибка в одной цифре и как следствие – ошибочно произведен звонок на абонентский номер Заявителя.

Ответчик – ПАО «Ростелеком», надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии по рассмотрению дела представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Исходя из письменных пояснений ПАО «Ростелеком» (вх. № 1482 от 12.03.2021, вх. № 1112 от 24.02.2021, вх. № 1525 от 15.03.2021) следует, что абонентский номер +7800<...> выделен АО «Банк Русский Стандарт» на основании договора № 339-11-16 на оказание Услуги Интеллектуальной сети связи «Бесплатный вызов с предоставлением Интеллектуального номера в КДУ 800» и Соглашения № 74 от 01.01.2019 к Договору № 339-11-16 от 01.05.2011.

Комиссия Кировского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

При рассмотрении заявления <...> от 11.12.2020 № б/н (вх. № 8724 от 14.12.2020) установлено, что 11.11.2020 в 16:39 на абонентский номер Заявителя +7922<...> с номера +7800<...> поступил телефонный звонок с рекламной информацией об услугах, оказываемых АО «Банк Русский Стандарт» в отсутствие согласия абонента на ее получение.

Заявителем в антимонопольный орган были представлены следующие документы и сведения:

- согласие на обработку персональных данных, что дает Кировскому УФАС России правовые основания для получения необходимой информации от оператора мобильной связи заявителя;
- запись поступившего телефонного звонка, содержащая информацию: *«Добрый день, меня зовут Анна, Банк Русский стандарт, для Вас выгодные условия по оформлению наличных на любые Ваши цели без залога и справок. Если у Вас есть планы, мы будем рады помочь. Чтобы узнать подробнее – нажмите «1». перезвонить Вам – нажмите – «2»;*
- детализированная выписка оператора связи, подтверждающая факт поступления 11.11.2020 в 16:39 звонка с абонентского номера +7800<...> на абонентский номер Заявителя +7922<...>;

- копия договора на оказание услуг связи, подтверждающая принадлежность абонентского номера +7922<...> Заявителю.

Таким образом, при возбуждении дела № 043/05/18-51/2021 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кировской области была учтена специфика надлежащих доказательств при выявлении нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Федеральному закону «О рекламе» следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. Исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно Международному кодексу рекламной практики, принятому Международной торговой палатой в 1937 г., под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Информация: *«Добрый день, меня зовут Анна, Банк Русский стандарт, для Вас выгодные условия по оформлению наличных на любые Ваши цели без залога и справок. Если у Вас есть планы, мы будем рады помочь. Чтобы узнать подробнее – нажмите «1». перезвонить Вам – нажмите – «2»* является рекламой, поскольку обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена по сетям электросвязи, а именно по телефонной связи на

абонентский номер +7922<...>;

- адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из содержания вышеуказанной аудиозаписи не ясно, для кого именно создано данное сообщение (предложение) и на восприятие кого данное сообщение направлено – тем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер телефонного звонка);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услугам, оказываемым АО «Банк Русский Стандарт», формированию интереса к ним за счет предложения «выгодных условий» по оформлению наличных;

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все признаки рекламы, перечисленные в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ «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.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Федеральный 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».

Таким образом, обязанность доказывания наличия предварительного согласия абонента на получение рекламы возложено на рекламораспространителей: АО «Банк Русский Стандарт», ПАО «Ростелеком».

Согласно информации, представленной заявителем в обращении от 11.12.2020 № б/н (вх. № 8724 от 14.12.2020) и письме от 24.12.2020 № б/н (вх. № 9045 от 24.12.2020) абонент своего согласия на получение рекламных звонков от Банка не давал, клиентом АО «Банк Русский Стандарт» не является.

Исходя из информации, представленной АО «Банк Русский Стандарт» от 10.03.2021 № б/н (вх. № 1483 от 12.03.2021) следует, что АО «Банк Русский Стандарт» произвело 11.11.2020 в 16:39 телефонный набор абонентского номера +7922<...> в результате ошибки. У Банка отсутствовал умысел нарушать законодательство Российской Федерации о рекламе. Согласие абонента по номеру +7922<...> на получение рекламной информации от имени АО «Банк Русский Стандарт», в том числе с абонентского номера +7800<...> Банком в материалы дела не представлено.

Таким образом, распространение рекламной информации о возможности оказания услуг, а также о действующих банковских продуктах АО «Банк Русский Стандарт» заявителю, не являющемуся клиентом Банка, а также в отсутствие соответствующего согласия на распространение такой информации нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», предусматривающей однозначный запрет на распространение рекламы при отсутствии согласия абонента.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Из содержания записи телефонного разговора, произведенной 11.11.2020 в 16:39 между номерами +7922<...> и +7800<...> следует, что в ходе осуществления данного звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание), поскольку предоставленный аудиофайл содержит заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность речи человека. Данный вывод подтверждается тем, что после воспроизведения рекламной информации следует предложение нажать на цифру для соединения с оператором (<...> Чтобы узнать подробнее –

нажмите «1». Перезвонить Вам – нажмите – «2»). Кроме того, на заседании комиссии по рассмотрению дела № 043/05/18-51/2021, состоявшемся 25.02.2021 Заявитель пояснил, что звонок, поступивший 11.11.2020 в 16:39 на него абонентский номер +7922<...> был осуществлен с использованием средств автоматического дозвонивания. Позиция Заявителя отражена в протоколе заседания комиссии Кировского УФАС России от 25.02.2021 по рассмотрению дела № 043/05/18-51/2021.

Из пояснений АО «Банк Русский Стандарт», представленных письмом от 10.03.2021 № б/н (вх. № 1483 от 12.03.2021) следует, что при осуществлении телефонных звонков работники Банка осуществляют телефонный набор номера вручную, что подтверждается выпиской из «Инструкции АО «Банк Русский Стандарт» по осуществлению телефонных коммуникаций с использованием «Interactive Voice Response (IVR) в рамках реализации маркетинговых кампаний», утвержденной приказом от 09.01.2020 № 03-Л-20.

Оценив доводы Банка и документы, представленные в материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу об отсутствии в вышеуказанной рекламе нарушения требований части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований законодательства РФ о рекламе по части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «Ростелеком» письмом от 12.03.2021 № б/н (вх. № 1482 от 12.03.2023) абонентский номер +7800<...> выделен АО «Банк Русский Стандарт» на основании договора № 339-11-16 на оказание Услуги Интеллектуальной сети связи «Бесплатный вызов с предоставлением Интеллектуального номера в КДУ 800» и Соглашения № 74 от 01.01.2019 к Договору № 339-11-16 от 01.05.2011.

Кроме того, исходя из письменных пояснений АО «Банк Русский Стандарт» следует, что распространение рекламы о возможности оказания услуг, а также о действующих банковских продуктах АО «Банк Русский Стандарт» осуществлялось сотрудником Банка.

Исходя из имеющихся в материалах дела документов, а также способа распространения рекламной информации Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем вышеуказанной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН: 7707056547, ОГРН:

1027739210630), которое несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами 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 рассмотрения дел).

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения дел при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку на момент вынесения решения в материалах дела не имеется документального подтверждения добровольного устранения нарушения рекламного законодательства, Комиссия Кировского УФАС России решила выдать АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН: 7707056547, ОГРН: 1027739210630) предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства Российской Федерации.

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 граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении АО «Банк Русский Стандарт» и его должностного лица.

В связи с неподтверждением в действиях ПАО «Ростелеком» фактов нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» Комиссией принято решение о прекращении производства по делу № 043/05/18-51/2021 в отношении данного хозяйствующего субъекта.

Руководствуясь статьями 3, 18, и 38 Федерального 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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: *«Добрый день, меня зовут Анна, Банк Русский стандарт, для Вас выгодные условия по оформлению наличных на любые Ваши цели без залога и справок. Если у Вас есть планы, мы будем рады помочь. Чтобы узнать подробнее – нажмите «1». перезвонить Вам – нажмите – «2»*, распространявшуюся по сетям электросвязи (телефонной связи) 11.11.2020 в 16:39 на абонентский номер +7922<...> с номера +7800<...> в отсутствие согласия абонента на её получение, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».
2. Прекратить производство по делу № 043/05/18-51/2021 в части нарушения требований, установленных частью 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в связи с неподтверждением факта нарушения.
3. Прекратить производство по делу № 043/05/18-51/2021 в отношении ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388; ОГРН: 1027700198767; 191002, Санкт-Петербург, ул. <...>, д. <...>), в связи с неподтверждением в его действиях нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
4. Выдать АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН: 7707056547, ОГРН: 1027739210630; 105187, г. Москва, ул. <...>, д. <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
5. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН: 7707056547; ОГРН: 1027739210630; 105187, г. Москва, ул. <...>, д. <...>) и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в суд общей юрисдикции в порядке,

предусмотренном ст. 219 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации.