ИП <...>

г. Магнитогорск, 455037

<...>

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-439/2022

Решение принято 03 августа 2022 года

Решение изготовлено в полном объеме 04 августа 2022 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев материалы дела №022/05/18-439/2022, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством звонка на мобильный телефон рекламной информации без предварительного согласия заявителя, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя (уведомлен о дате и времени рассмотрения дела),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – ИП <...>(уведомление о дате и времени рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

25.05.2022г. в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации о факте поступления 23.05.2022г. на абонентский номер заявителя +7-913-274-<...> с абонентского номера +7-917-730-<...> звонка с рекламным предложением без предварительного согласия абонента.

Заявитель указал, что согласия на получение данной рекламной информации отправителю не давал, в качестве доказательства представлена аудиозапись

звонка с рекламой.

20.06.2022 г. по результатам рассмотрения заявления гражданина РФ в отношении ООО «Корпоративные Коммуникации» (ИНН 0273925407) возбуждено производство по делу №022/05/18-439/2022 по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 12.07.2022г.

12.07.2022г. в связи с заменой лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела отложено на 03.08.2022г. Рекламораспространитель ООО «Корпоративные Коммуникации» (ИНН 0273925407) заменен на индивидуального предпринимателя <...>

Заявитель о дате и времени рассмотрения дела уведомлен, ходатайств об отложении рассмотрения дела в антимонопольный орган не поступило.

Лицо, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространитель ИП <...> во исполнение определения о возбуждении дела предоставила письменные пояснения, а так же ходатайство о рассмотрении дела №022/05/18-439/2022 в её отсутствие (вхд.№227290).

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

На заседании, состоявшемся 03.08.2022г., Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

Согласно материалам дела, 23.05.2022г. на абонентский номер заявителя +7-913-274-<...> с абонентского номера +7-917-730-<...> поступил звонок с информацией следующего содержания: «Вам одобрена кредитная карта с лимитом до 1 миллиона рублей от Собанка. Кредитная история и доход не учитываются. Карта уже одобрена, её нужно только подтвердить. Выпуск и обслуживание – бесплатные. Снятие наличных без комиссии. Для того, чтобы узнать одобренный лимит нажмите 1 или 0, чтобы звонки больше не поступали».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального 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 полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к кредитной карте Собанка.

В соответствии с ч.1 ст.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.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Заявителем представлена копия договора об оказании услуг подвижной связи МТС от 27.08.2017г., заключенного с ПАО «МТС», на основании которого заявитель является абонентом номера 913274<...>

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы на свой абонентский номер мобильного телефона не давал, что содержит нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

Согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

На запрос антимонопольного органа ПАО «МТС» представлена информация, что абонентский номер +7-917-730-<...> обслуживается по договору об оказании услуг связи МТС, заключенному с ООО «Корпоративные Коммуникации (ИНН 0273925407; г. Уфа).

ООО «Корпоративные Коммуникации» представлены пояснения о том, что Общество является оператором связи на основании лицензий №173828 от 18.04.2019г., №178299 от 31.10.2019г. На основании договоров связи юридическим лицам предоставляются услуги IP-телефонии и т.д.

Согласно пояснениям ФАС России в письме от 28.04.2011г. №АК/16266 «О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе», поставщик услуг связи

(телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществил непосредственно распространение рекламы, рекламораспространителем не является.

На основании договора от 20.01.2022г. ООО «Корпоративные Коммуникации» предоставило номер +7-917-730-<...> индивидуальному предпринимателю <...>

ИП <...> предоставила письменные пояснения, согласно которым она совершала обзвон с целью озвучить рекламное предложение потенциальному клиенту. Номер телефона +7913274<...> был получен из открытых источников в сети Интернет (сайт http://yarchelo.ru). Номера телефонов, полученные из открытых источников, не сохраняются и не обрабатываются ИП <...> а сразу поступают в базу обзвона. Поэтому письменного согласия абонента номера +7913274<...> ИП<...>не имеет.

Определением от 12.07.2022г. исх.№2499/7 у ИП <...> запрошены, в том числе, договоры (заявки), платежные поручения и иные документы, на основании которых осуществлялось распространение рассматриваемой рекламы.

ИП <...> не представлены указанные документы, позволяющие установить рекламодателя, следовательно, в отношении рассматриваемой рекламы кредитной карты Собанка ИП <...> выступает рекламодателем.

В рекламе содержится информация об одобрении кредитной карты с лимитом до 1 миллиона рублей.

В соответствии с ч.3 ст.28 Федерального 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 п.25 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

Вместе с тем рекламодатель не обязан указывать конкретный размер дополнительных расходов, которые понесет заемщик, воспользовавшись рекламируемой банковской услугой. Достаточно перечисления таких расходов.

В рассматриваемой рекламе кредитной карты Собанка указывается сумма кредита – до 1 миллиона рублей, остальные условия, определяющие полную стоимость кредита – отсутствуют.

В соответствии с ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или пользования, если при

этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Таким образом, рассматриваемая реклама кредитной карты Собанка содержит нарушение ч.7 ст.5 и ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе», так как в рекламе не указаны все условия, определяющие полную стоимость кредита, что искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, рассматриваемая реклама «Вам одобрена кредитная карта с лимитом до 1 миллиона рублей от Собанка. Кредитная история и доход не учитываются. Карта уже одобрена, её нужно только подтвердить. Выпуск и обслуживание – бесплатные. Снятие наличных без комиссии. Для того, чтобы узнать одобренный лимит нажмите 1 или 0, чтобы звонки больше не поступали» является ненадлежащей, так как при ее размещении и распространении нарушены требования ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; за нарушение требований ч.7 ст.5, ч.3 ст.28 ответственность несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с имеющимися материалами дела, рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель <...>

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ИП <...>ч.7 ст.5, ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе», что выразилось в распространении рекламной информации без предварительного согласия абонента, в содержании которой отсутствует часть существенной информации, а именно – условия, определяющие полную стоимость кредита.

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП <...> 23.05.2022 в 20:46 посредством звонка на абонентский номер мобильного телефона заявителя +7-

913-274-<...>, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», а в содержании рекламы нарушены требования ч.7 ст.5, ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

2.Выдать ИП<...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в трех месячный срок со дня вынесения.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>