

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев материалы дела в отношении ИП <...> (<...>), ИП <...> (<...>), ПАО «МТС-Банк» (<...>) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а также распространения рекламы банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности без содержания наименования или имени лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управлении на рассмотрение поступило обращение гражданина <...> (вх. №5505/ж от 20.04.2021) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без согласия абонента с номера телефона <...> на номер телефона <...> с текстом: «Здравствуйтесь! МТС одобрил Вам карту с лимитом до одного миллиона рублей и беспроцентным периодом сто одиннадцать дней. Карту можно получить в любом салоне МТС. Если Вам это интересно – нажмите 1, если не интересно – нажмите 0...», что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно на номер телефона <...>, 19 апреля 2021 года в 18.40 поступил звонок рекламного характера.

Объектом рекламирования является – банковская кредитная карта.

Звонок рекламного характера поступил с номера <...>.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Номер телефона <...> принадлежит сотовому оператору ПАО «ВымпелКом».

В целях установления владельца номера с которого был произведен звонок рекламного характера, Управлением в адрес ПАО «ВымпелКом» был направлен запрос.

Исходя из ответа ПАО «Вымпелком», Управлением установлено, что номер телефона, указанный в обращении (<...>) принадлежит ИП <...> (<...>).

Кроме того, в адрес ПАО «МТС-Банк» был направлен запрос с целью установления лица, которым был осуществлен звонок рекламного характера с номера телефона <...>.

Исходя из ответа ПАО «МТС-Банк» следует, что распространение рекламных материалов на номер телефона <...> с номера <...> в виде телефонного звонка осуществлялось партнером ПАО «МТС-Банк» - ИП <...> (<...>).

Между ПАО «МТС-Банк» и ИП <...> 13.08.2020г. заключен договор на оказание услуг по привлечению потенциальных клиентов-пользователей сети Интернет, при этом поручение осуществлять рекламу посредством телефонной связи договором не предусмотрено. При этом условиями договора не предусмотрено распространение рекламы по сетям электросвязи. Таким образом в действиях ПАО «МТС-Банк» отсутствуют нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в тексте рекламы отсутствует название банка, то определить рекламодателя не предоставляется возможным. Вместе с тем, на основании вышеизложенного, прекратить производство в отношении ПАО «МТС-Банк».

Также, Управлением был направлен запрос в адрес ИП <...> с целью получения объяснений по факту распространения вышеуказанной рекламы.

Исходя из ответа ИП <...>, звонок абоненту телефонного номера <...> осуществлен с номера телефона <...>, который зарегистрирован на ИП <...> Номер телефона <...> получен из открытых источников сети Интернет. Номера телефонов, полученные из открытых источников, не сохраняются и не обрабатываются ИП <...>, а сразу поступают в базу обзвона. Вместе с тем, ИП <...> не имеет письменного согласия на получение рекламы.

Дополнительно следует отметить, что в ходе изучения договора, заключенного между ПАО «МТС-Банк» и ИП <...> от 13.08.2020г., в пункте 9 «адреса и реквизиты сторон», указан электронный адрес: <...>, который также используется ИП <...> для связи.

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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг, и финансовой деятельности должна содержать

наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно пункту 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58

«О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в соответствии с частями 1 и 3 статьи 28 Закона о рекламе в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги, а также условия оказания этих услуг.

Наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В соответствии с Письмом ФАС России от 21.03.2016 №АК/17292/16

«О рекламе финансовых услуг и финансовой деятельности» согласно статье 7 Закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Вместе с тем, в соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламодателем является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, т.е. ИП <...> (<...>).

ИП <...> и ПАО «МТС-Банк» письма получают, пояснения предоставляют, на Комиссии представители не являются.

В связи с вышеизложенным ИП <...> необходимо выдать предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

Признать рекламу, распространенную ИП <...> (<...>) при помощи звонка рекламного

характера на номер телефона <...>, без согласия абонента 19 апреля 2021 года в 18.40 с номера <...>, с текстом: «Здравствуйте! МТС одобрил Вам карту с лимитом до одного миллиона рублей и беспроцентным периодом сто одиннадцать дней. Карту можно получить в любом салоне МТС. Если Вам это интересно – нажмите 1, если не интересно – нажмите 0...» ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, а также части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

ИП <...> выдать предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «03» августа 2021 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)