ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-131/18Р

о назначении административного наказания

«01» февраля 2019г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев Протокол № 06-131/18Р от 19 декабря 2018 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Страховой партнер» (ИНН 4345449771, ОГРН 1164350069322, юридический адрес: 610035, г. Киров, ул. Чапаева, д. 7, корп. 1, помещ. 1, дата регистрации в качестве юридического лица: 22.07.2017г.), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,
в отсутствии представителя ООО «Страховой партнер» (уведомлено надлежащим оьразом),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 2370э от 11.05.2018г.) по факту получения заявителем- абонентом номера: «…» телефонного звонка рекламного содержания, без получения предварительного согласия абонента.

В ходе рассмотрения данного обращения Новосибирским УФАС России установлено следующее.

10.05.2018г. в 16:10 на абонентский номер <...> «…» с абонентского номера «…» был осуществлен звонок следующего содержания:

«- Добрый день. Менеджер Елена. Как я могу к вам обращаться? Для Вас есть приятная новость. Ранее вы пользовались продуктами наших партнеров- это группа банков, услугами которых вы пользовались либо сотрудничали ранее. И в качестве благодарности за Ваше доверие мы сделаем вам подарок – это карта рассрочки «Халва». …до 3-х тысяч рублей. Покупки совершаете в рассрочку до 12 месяцев без процентов. По карте отсутствует абонентская плата, отсутствует годовое обслуживание. За карту не нужно платить ни сейчас не потом. Карта абсолютно бесплатная. Для уточнения места для получения карты перевожу вас на менеджера по работе с клиентами…Здравствуйте «Центр финансовых услуг», менеджер Ирина, назовите город доставки карты…Карта от «Совкомбанка» .Карта беспроцентной рассрочки «Халва»…Карта идет как карта рассрочки денежным банковским лимитом, который будет установлен специалистом. Также у вас есть возможность использовать ее как дебетовую…База клиентов нам предоставляют наши партеры - банки либо страховые организации. Автоинформатор обзванивает базу и если предложение человека интересует, то переключают его на менеджера. Уже озвучивается сам вид предложения… Да. Сморите, Вы подписываете договор на оказание услуг связи и прочие. Нужно внимательно их изучать потому что вы подписываетесь и ставите галочку…Согласие на получение рекламы содержится в однообразных договорах, в том числе в данных банков. Не обязательно спрашивать конкретно. Там уже могут предлагать свои услуги, рассылки смс…».

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме 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 сведениям, имеющихся в распоряжении Новосибирского УФАС России, заявитель-владелец номера: «…», является абонентом оператора связи ПАО «МегаФон».

ПАО «МегаФон» представило в адрес антимонопольного органа детализацию услуг связи абонентского номера: «…», подтверждающую совершение на номер заявителя звонка от абонента: «…»10.05.2018г. в 16:10. Соответственно, факт осуществления звонка установлен материалами дела.

В соответствии с ч.1 ст.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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, абонентский номер <...> -393-04-06, с которого был осуществлен звонок в адрес заявителя, принадлежит ПАО «Ростелеком».

ПАО «Ростелеком» представило документы (вх.№ 5310 от 21.06.2018г.) согласно которым абонентский номер <...> «…»был выделен в пользование юридическому лицу ООО «Страховой партнер» (ИНН 4345449771), на основании Договора об оказание услуг связи № 6807488 от 10.01.2018г. В настоящее время, ООО «Страховой партнер» не является абонентом ПАО «Ростелеком», в силу заявления о расторжении договора от 15.05.18г., однако, на дату совершения звонка на абонентский номер <...> «…» (10.05.2018г.), ООО «Страховой партнер» являлось владельцем абонентского номера«…».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой информации, не имеющим согласие абонента-заявителя на распространение рекламы по сетям

электросвязи, является ООО «Страховой партнер».

В адрес антимонопольного органа ООО «Страховой партнер» представлены пояснениия (вх.№ 5615э от 11.10.18г., вх.№7240э от 12.11.18г.), согласно которым в соответствии с Договором № ТТ94 об оказании информационных услуг от 14 января 2018 г., заключенным между ООО «Страховой партнер» и ООО «Трек Технологии» (Заказчиком), ООО «Страховой партнер» оказывает услуги Заказчику по привлечению Пользователей сети интернет для совершения ими Действий, в результате которых достигается определенная цель.

Согласно этому договору происходит распространение информации организацией ООО «Страховой партнер» в интересах ООО «Трек Технологии».

При телефонном звонке абоненту «…»задавался вопрос - интересна ли ему информация по поводу карты рассрочки «Халва». Более того, как следует из цитаты диалога, указанной в Определении от 11.07.2018 года, абонент «…»спросил «Можно уточнить, что именно Вы предлагаете? Что за карта?» - тем самым дал свое согласие на информирование его о данной карте в устной форме. В соответствии с п. 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" данный закон 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. То есть, ООО «Страховой партнер» действовало добросовестно и представитель организации предварительно уточнил у абонента интересна ли ему данная информация.

Рассмотрев материалы дела, доводы ООО «Страховой партнер», Комиссия приходит к следующему.

Информация, содержащая сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и отчества абонента), представляет интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако, направленность рекламы на неопределенный круг лиц оценивается исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Таким образом, квалификация информации как рекламы либо иного рода информации, зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации.

В рассматриваемом случае, телефонный звонок был совершен, согласно имеющимся в материалах дела сведениям, на абонентский номер заявителя-абонента номера: «…», взятого ООО «Страховой партнер» из базы клиентов партеров и страховых организаций.

Таким образом, при совершении звонка, при наборе абонентского номера сотрудником: «…», у сотрудника ООО «Страховой партнер» отсутствовало согласие данного абонента, адресованное непосредственно ООО «Страховой партнер», на распространение информации рекламного характера, что представляет собой нарушение нормы ст. 18 Закона «О рекламе».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, в действии которого содержится нарушение рекламного законодательства, является ООО «Страховой партнер».

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу № 43/18 от «23» ноября 2018г. по факту получения 10.05.2018г. в 16:10 заявителем- абонентом номера: «…» с абонентского номера: «…» был осуществлен звонок следующего содержания:

«- Добрый день. Менеджер Елена. Как я могу к вам обращаться? Для Вас есть приятная новость. Ранее вы пользовались продуктами наших партнеров- это группа банков, услугами которых вы пользовались либо сотрудничали ранее. И в качестве благодарности за Ваше доверие мы сделаем вам подарок – это карта рассрочки «Халва». …до 3-х тысяч рублей. Покупки совершаете в рассрочку до 12 месяцев без процентов. По карте отсутствует абонентская плата, отсутствует годовое обслуживание. За карту не нужно платить ни сейчас не потом. Карта абсолютно бесплатная. Для уточнения места для получения карты перевожу вас на менеджера по работе с клиентами…Здравствуйте «Центр финансовых услуг», менеджер Ирина, назовите город доставки карты…Карта от «Совкомбанка» .Карта беспроцентной рассрочки «Халва»…Карта идет как карта рассрочки денежным банковским лимитом, который будет установлен специалистом. Также у вас есть возможность использовать ее как дебетовую…Базу клиентов нам предоставляют наши партеры - банки либо страховые организации. Автоинформатор обзванивает базу и если предложение человека интересует, то переключают его на менеджера. Уже озвучивается сам вид предложения… Да. Сморите, Вы подписываете договор на оказание услуг связи и прочие. Нужно внимательно их изучать потому что вы подписываетесь и ставите галочку…Согласие на получение рекламы содержится в однообразных договорах, в том числе в данных банков. Не обязательно спрашивать конкретно. Там уже могут предлагать свои услуги, рассылки смс…», признана ненадлежащей,

а ООО «Страховой партнер» (ИНН 4345449771, ОГРН 1164350069322, юридический адрес: 610035, г. Киров, ул. Чапаева, д. 7, корп. 1, помещ. 1) нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой, 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 ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 10.05.2018г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - 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.

Таким образом, действия ООО «Страховой партнер» образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Материалами дела установлено, что у ООО «Страховой партнер» имелась возможность не совершать рассматриваемое правонарушение, также лицом не были приняты все необходимые меры для соблюдения законодательства о рекламе.

Срок давности привлечения ООО «Страховой партнер» к административной ответственности, установленный ст.4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Новосибирским УФАС России не установлено наличие повторного совершения однородного административного правонарушения.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам,

осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Новосибирским УФАС России установлено, что ООО «Страховой партнер» состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем, имеются основания для замены административного штрафа предупреждением.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение лица, в отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.2-ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 3.4, ст. 4.1.1., ст.14.3, ст.23.48 Кодека РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Признать общество с ограниченной ответственностью «Страховой партнер» (ИНН 4345449771, ОГРН 1164350069322, юридический адрес: 610035, г. Киров, ул. Чапаева, д. 7, корп. 1, помещ. 1, дата регистрации в качестве юридического лица: 22.07.2017г.), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Применить к обществу с ограниченной ответственностью «Страховой партнер» меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления-

начальник отдела рекламы И.В. Волохина

Постановление о назначении административного наказания выдано: «____»_____2019г.

Постановление о назначении административного наказания вступило в законную силу: «____» _____2019г.