

апреля 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 25 февраля 2022 года.

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

смотрев дело № 058/05/18-96/2022, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 11.01.2022 вх. №76-то вопросу поступления 11.01.2022 в 12:53 телефонного звонка с номера +7 на номер его телефона +7 с рекламой карты Халва. Заявитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Миятел».

В ходе установления рекламодателя Пензенским УФАС России направлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 14.01.2022 № 75-2) и в ООО «Миятел» (исх. от 14.01.2022 №76-2).

В адрес Пензенского УФАС России 20.01.2022 (вх.№98-э) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор вложен в материалы дела).

В деле представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 11.01.2022, в соответствии с которой 11.01.2022 в 12:54:11 осуществлен звонок с телефонного номера

асно информации, представленной ООО «МиАТел» (оператор) абонентский номер +7 зарегистрирован за юридическим лицом ООО «Зорра» (ИНН 6143097048; Н 1186196044374) с 20.12.2021 по 24.01.2022. Агентский договор № 019-03 ючен 30.10.2018 после подписания обеими сторонами и согласования звий договора.

пенским УФАС России определением от 07.02.2022 по факту распространения еуказанной рекламы возбуждено дело № 058/05/18-96/2022 по признакам ушения части 1 статьи 18 «О рекламе» в отношении ООО «Зорра». смотрение дела было назначено на 14.03.2022 в 10 час. 00 мин. по адресу: г. за, ул. Урицкого, д. 127, к. 301.

ояснений ООО «Зорра» (вх. №732-э от 09.02.2022) следует что, Общество не ется распространителем рекламы. Компанией ООО «Зорра» заключен звор возмездного оказания услуг с индивидуальным предпринимателем . По звору абонентский номер +7 был передан Абоненту. В соответствии с п. 4.3.4 звора предусмотрено условие: Абонент обязан не использовать Услуги для эршения противоправных действий, или действий наносящих ущерб третьим ам, в том числе для рассылки не согласованных с адресатом сообщений или ков рекламного, коммерческого или агитационного характера.

еделением от 14.03.2022 исх. № 747-2 ненадлежащий ответчик ООО «Зорра» енен на надлежащего ответчика ИП . К участию в деле в качестве лица, в ствиях которого содержатся признаки нарушения законодательства сийской Федерации о рекламе, привлечен ИП . В ходе рассмотрения дела иссией дело было отложено до 13.04.2022.

рассмотрении настоящего дела ИП . не присутствовал. В адрес Пензенского .С России 24.03.2022 представил письменные пояснения из которых следует, он оказывает услуги по привлечению внимания или поддержания интереса зователей сети Интернет к товарам и услугам ООО «ИДС» и/или клиентов ного Общества, между ним и ООО «ИДС» заключен Агентский договор I201210-1 от 10.12.2020 (далее – Агентский договор), согласно которому лвидуальный предприниматель осуществляет посреднические услуги в чении гражданами кредитной карты рассрочки Халва «Лучшая карта срочки». Во исполнение Агентского договора ИП., являющийся вообладателем сайта <https://silvercfrd.icu/> в сети Интернет, размещает на нем ормацию о деятельности ПАО «Совкомбанк» и о возможности получения ыми лицами кредитной карты рассрочки, при направлении соответствующей ки через форму на данном сайте.

указал, что 09.11.2021 в 08:31:43 по московскому времени в форму на Сайте л введены следующие данные: «Ф..., +7», активированы чек-боксы с текстом: «Доставляя свои персональные данные, я подтверждаю, что ознакомлен и асен с условиями Пользовательского соглашения, Политики обработки сональных данных», «Даю согласие на обработку персональных данных», а ке при наличии желания в чек-боксе с текстом «Даю согласие на получение ламной рассылки», а также осуществлен «клик» (нажатие) на кнопку «Получить гу».

нению ИП, осуществляя звонок на телефонный номер +7 он полагал, что номер принадлежит Ф. и что именно он оставил заявку на Сайте для получения информации о Карте.

Кроме того, просил рассмотреть дело, назначенное на 13.04.2022 в 10 час. 00 мин., в отсутствие.

После представления документов, Комиссия пришла к следующему выводу:

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительных доказательств установлено следующее.

На абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «...Я представитель «Совкомбанка». Вам предварительно одобрена карта рассрочки «Халва» и у вас есть возможность воспользоваться суммой до 300 тыс.руб. без процентов. Вам перезвонит специалист банка и ответит на все вопросы...».

Из поступившего сообщения, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных услуг за 11.01.2022, представленной в материалы дела заявителем Заявителем – ООО «Т2 Мобайл».

В материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ИП, озвучивает информацию о привлечении к оказанию услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту рассрочки «Халва» и возможностью воспользоваться суммой до 300 тыс.руб. без процентов), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации, производитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и третьей стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как направленность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в

ламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на триятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда сийской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики менения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» ормация, распространяемая любым способом, в любой форме и с льзованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и авленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, мирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, ется рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, дъявляемым Законом о рекламе.

занная выше информация полностью подпадает под определение, данное в ье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, пространяемую посредством телефонной связи, адресованную рделенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом амирования являются услуги Совкомбанка (предложение приобрести карту срочки «Халва»).

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом реклама признается распространенной без дварительного согласия абонента или адресата, если амораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. амораспространитель обязан немедленно прекратить распространение ламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления нума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения итражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: ласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по м электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о ламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от ретного амораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись,

доставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель: «...Я представитель «Совкомбанка». Вам предварительно одобрена карта срочки «Халва» и у вас есть возможность воспользоваться суммой до 300 руб. без процентов. Вам перезвонит специалист банка и ответит на все вопросы...» относятся к рекламе услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту срочки «Халва»), согласие на распространение которых заявитель не давал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

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

Адресат адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 127-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по любым сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В данном случае рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением услуг Совкомбанка на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП, что подтверждается записью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), а также показаниями свидетелей, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах, указанных, что ИП приняты достаточные меры по исполнению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 пункта 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не рассмотрено, ИП не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недлежащая реклама не допускается.

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

факты по делу доказательств и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ИП.

Таким образом, распространение 11.01.2022 в 12:54:11 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7, является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения предписывает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Представил в материалы дела акт об уничтожении персональных данных, в котором сообщается, что персональные данные заявителя уничтожены и на его телефонный номер передача сообщений рекламного характера осуществляться не будет.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу предписание ИП не выдавать.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, изготовителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Водствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу: «...Я представитель «Совкомбанка». Вам предварительно одобрена карта рассрочки «Халва» и у вас есть возможность пользоваться суммой до 300 тыс.руб. без процентов. Вам перезвонит специалист банка и ответит на все вопросы...», распространяемую 11.01.2022 в 4:11 ИП Солодким А.В. по сетям электросвязи без предварительного согласия ... на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 п. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдано.