

19 января 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 19 января 2022 года.

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

рассмотрев дело № 058/05/18-1050/2021, 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 02.11.2021 вх. №5432-э) по вопросу поступления 01.11.2021 в 14:48 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, описанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

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

По информации с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

По результатам установления рекламодателем Пензенским УФАС России направлены уведомления в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 08.11.2021 № 3797-2) и в ПАО «ВымпелКом» (исх. от 08.11.2021 №3798-2).

По сообщению Пензенского УФАС России 12.11.2021 (вх.№3058) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер +7 выделен Рябову Дмитрию Викторовичу по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

По сообщению заявителя представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 01.11.2021, согласно которой 01.11.2021 в 14:48:13 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

По информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер +7 выделен ИП по договору об оказании услуг связи «Билайн» №U26Z1 от 01.08.2021.

Пензенским УФАС России определением от 24.11.2021 по факту распространения рекламы возбуждено дело № 058/05/18-1050/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в

шении ИП . В ходе рассмотрения дела Комиссией дело было отложено до 19.01.2022.

рассмотрение дела 19.01.2022 ИП . не явился. ИП . в установленном порядке уведомлен о месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-1050/2021.

счетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие ИП .

ив представленные документы, Комиссия пришла к следующему выводу:

результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных материалов установлено следующее.

абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» принял телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Здравствуйте. Меня зовут Алёна. Вам удобно сейчас разговаривать. Дело в том, что Совкомбанк предлагает персональную карту Халва с кредитным лимитом до 350 тыс.руб. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и переплат. Выгодно снимать наличные в любом формате также в рассрочку. Можно совершать переводы и даже получать проценты на остаток. Это новый формат, который объединил в себе кредитку, рассрочку и дебетовую карту. Для вас она абсолютно бесплатная – выпуск и годовое обслуживание. Рассмотрите предложение».

с момента поступления, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных данных за 01.11.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ООО «Т2 Мобайл».

материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера принадлежащего ИП ., озвучивает информацию о привлечении внимания к оказанию услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту Халва), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

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, услуга, деятельность его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо 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 заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной сущности правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Отсутствие признака рекламной информации, как предназначенность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской эрации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными Федеральное закона «О рекламе» информация, распространяемая любым обом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная определенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту амирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на е, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ном о рекламе.

анная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 на о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством фонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не онифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту амирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на е. Объектом рекламирования являются услуги Совкомбанка (предложение брести карту Халва).

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям тросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, ижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного асия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается тространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если амораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. амораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в эс лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС т 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами эрального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 Закона жкламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством льзования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, 'скается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на чение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под нентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или фон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не деляет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на чение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть жжено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изывления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя».

де рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная ителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы: «Совкомбанк предлагает универсальную карту Халва с кредитным лимитом до 350 руб. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и переплат. Выгодно лать наличные в любом банкомате также в рассрочку. Можно совершать переводы и е получать проценты на остаток. Это новый формат, который объединил в себе ытку, рассрочку и дебетовую карту. Для вас она абсолютно бесплатная – выпуск и вое обслуживание» относятся к рекламе услуг Совкомбанка (предложение брести карту Халва), согласие на распространение которых заявитель не давал.

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

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

адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым предоставлены 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 сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на размещение рекламы.

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

При этом фактом звонка с предложением услуг Совкомбанка на номер Заявителя без его предварительного согласия является И П, что подтверждается принадлежностью фоновому номеру +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, 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 отсутствуют документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

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

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 Федерального закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

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

Изложенные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях ИП, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя.

Таким образом, распространение 01.11.2021 в 14:48:13 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ответствии 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 выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства совершения поступления телефонных звонков с рекламой услуг Совкомбанка абоненту Р. «Т2 Мобайл» Р.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ИП предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, 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: «Здравствуйте. Меня зовут Алёна. Вам удобно сейчас позвонить? Дело в том, что Совкомбанк предлагает универсальную карту Халва с лимитом до 350 тыс.руб. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и переплат. Выгодно снимать наличные в любом банкомате также в рассрочку. Можно совершать переводы и даже получать проценты на остаток. Это новый формат, который объединил в себе кредитку, рассрочку и дебетовую карту. Для вас она абсолютно бесплатная – выпуск и годовое обслуживание. Рассмотрите предложение», распространяемую 01.11.2021 в 14:48:13 ИП по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента Р. на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.