

РЕШЕНИЕ

по делу № 078/05/18-1281/2021

10 ноября 2021 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Врио заместителя руководителя Управления,

члены Комиссии: главный
специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы Управления,

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы Управления,

рассмотрев дело № 078/05/18-1281/2021, возбужденное по признакам нарушения ПАО «Финансовая Корпорация Открытие» (адрес места нахождения: ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, Москва, 115114, ОГРН: 1027739019208, ИНН 7706092528) требований части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, поступившей 14 сентября 2021 г. в 12:56 на абонентский номер заявителя ***** , посредством автоматического дозвонивания с номера **** * , без согласия заявителя, с рекламой банковских услуг (далее «реклама»),

в присутствии:

- заявителя (согласно обращению);
- законного представителя лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО «Финансовая Корпорация Открытие»;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее

государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы поступившей на абонентский номер заявителя **** * через посредство звонка от абонента с номером **** *.

Согласно обращению заявителя (вх. № 29323-ИП/21): «...Я являюсь пользователем абонентского номера **** * <...> 14 сентября 2021 года в 12 часов 56 минут на него с номера **** * поступил входящий звонок с рекламой услуг ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие». При этом вызов осуществлялся автоматически...», «...Вместе с тем я никогда не являлся клиентом указанного банка, не предоставлял ему свои персональные данные, согласия на их использование или на использование моего номера телефона для распространения рекламы не давал...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматического рассылки).

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер **** * . Исходя из поступивших от ПАО «ВымпелКом» документов и материалов в Санкт-Петербургское УФАС России, рекламодателем указанных звонков рекламного характера является ПАО Банк «Финансовая Корпорация» (адрес места нахождения: ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, Москва, 115114, ИНН/КПП 7706092528/770501001, ОГРН 1027739019208, зарегистрировано в качестве юридического лица 26.07.2002).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламодатель. Признание конкретного лица рекламодателем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 18.10.2021 (исх. № 78/29496/21) в отношении ПАО «Финансовая корпорация Открытие» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1281/2021 по признакам нарушения требований части 1 и части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № 078/05/18-1281/2021 назначено на 10.10.2021 в 11 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

09.11.2021 в Санкт-Петербургского УФАС России поступили пояснения ПАО «Финансовая корпорация Открытие» (вх. 34567-ЭП/21), согласно которым Банк не признает своей вины и указывает на то, что направленное голосовое сообщение носит информационный характер. Кроме того, Банк указал, что прекратил осуществлять информирование заявителя.

10.11.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1281/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению) и представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ПАО «Финансовая корпорация Открытие» - Тимашев М.А., согласно доверенности № 2Ф/162 от 20.04.2021, который подтвердил позицию ПАО «Финансовая корпорация Открытие» указанную в письменных пояснениях.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет,

что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента. Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя. При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя....».

В материалах дела № 078/05/18-1281/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ПАО «Финансовая Корпорация Открытие».

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а именно ПАО «Финансовая Корпорация Открытие», не выражено.

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия, изучив материалы дела, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ПАО «Финансовая Корпорация Открытие» (адрес места нахождения: ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, Москва, 115114, ОГРН: 1027739019208, ИНН 7706092528) 14.09.2021 в 12:56 на абонентский номер заявителя, посредством совершения звонка от абонента с номером **** * , поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 и частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать в действиях рекламораспространителя: ПАО «Финансовая Корпорация Открытие» нарушение части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы агентства недвижимости без согласия абонента.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ПАО «Финансовая Корпорация Открытие» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 16 ноября 2021 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии