

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 062/05/18-57/2020

Резолютивная часть оглашена «02» марта 2020

В полном объеме изготовлено «10» марта 2020

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

Председатель Комиссии – <...> ,

при участии представителя АО «Банк Русский Стандарт» <...> (Доверенность № 282 от 29.07.2019), в отсутствие представителя заявителя, извещенного надлежащим образом,

рассмотрев дело № 062/05/18-57/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на мобильный номер <...> ненадлежащей рекламы - услуг банка, без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 15.01.2020 (вх. №137) поступило заявление <...> о распространении 14.01.2020 в 15:05 с телефонного номера +749<...> на его телефонный номер <...> <...> звонка банка «Русский стандарт» с целью рекламирования своих услуг.

Из заявления <...> следует, что согласия на получение подобной информации он не выражал.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонные номера +79<...>, +749<...> принадлежат оператору ПАО «ВымпелКом».

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 21.01.2020 (исх. №158) направлен запрос в ПАО «ВымпелКом».

В адрес Рязанского УФАС России 06.02.2020 (вх. №593) поступил ответ ПАО «ВымпелКом», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер <...> <...> выделен <...> по договору оказания услуг связи № <...> от 30.08.2004.

Также представлена детализация звонков на абонентский номер <...> <...> за 14.01.2020, согласно которой 14.01.2020 в 15:05 осуществлен звонок с телефонного номера +749<...> длительностью 19 сек.

Абонентский номер <...> <...> выделен АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН 7707056547, юридический адрес: 105187, г. Москва, ул. Ткацкая, д.36) по договору об оказании услуг связи № JE093 от 10.10.2010.

На основании вышеизложенного возбуждено дело № 062/05/18-57/2020 в отношении АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН 7707056547, юридический адрес: 105187, г. Москва, ул. Ткацкая, д.36) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Определением комиссии по делу № 062/05/18-57/2020 у АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН 7707056547, юридический адрес: 105187, г. Москва, ул. Ткацкая, д.36) запрошены документы, необходимые для всестороннего и полного рассмотрения дела.

Комиссия управления, рассмотрев представленные документы, заявления и материалы дела, выслушав представителей лиц, участвующих в деле, приводит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе»: реклама - 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 ФЗ «О рекламе», поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги компании «Дом.ру».

В силу части 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться

только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Исходя из правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-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.

Инициатором звонка с предложением банковских услуг на номер Заявителя без его предварительного согласия является АО «Банк Русский Стандарт», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +749<...>, сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

Кроме того, 02.03.2020 в адрес управления поступило пояснение от АО «Банк Русский Стандарт», согласно которому сотрудником банка путем ручного набора телефонных номеров 14 января 2020 была допущена ошибка в одной цифре телефонного номера и как следствие – ошибочно произведен звонок на номер заявителя.

При рассмотрении дела 02.03.2020 представитель общества поддержал позицию, изложенную в пояснениях (вх. от 02.03.2020 № 1127), и указал, что ошибочно набранный номер не повлек нарушение рекламного законодательства.

Таким образом, Комиссия, изучив представленные документы, пришла к выводу об отсутствии доказательств получения согласия абонента на получение рекламы банка.

Иных документов о получении согласия абонента номера +790<...> на распространение ему рекламы посредством использования телефонной сети (в данном случае телефонного соединения) АО «Банк Русский Стандарт» не представлено, антимонопольным органом не получено.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонка от отправителя +749<...>, в Рязанском УФАС России сведения и документы о получении отправителем

согласия абонента +790<...> на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Документов, материалов, указывающих, что АО «Банк Русский Стандарт» приняты достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного характера на номер абонента +790<...>, Рязанским УФАС России при рассмотрении дела не получено, АО «Банк Русский Стандарт» не представлено.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Таким образом, распространение 14.01.2020 в 15:05 на его телефонный номер <...> <...> звонка рекламного характера с телефонного номера +749<...> обществом «Банк Русский Стандарт» с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «О рекламе».

В дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действий на основании которых рассматриваемая реклама распространялась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного Комиссия Рязанского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи АО «Банк Русский Стандарт» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации

Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Рязанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую АО «Банк Русский Стандарт» на абонентский номер <...> <...> <...> без предварительного согласия абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать АО «Банк Русский Стандарт» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении рекламораспространителя вышеуказанной рекламы – АО «Банк Русский Стандарт».

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>