

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 055/05/18-798/2024 и назначении дела к рассмотрению

30 июля 2024 года г. Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) (...) – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление), рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения индивидуальным предпринимателем (...) требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5, части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В Омское УФАС России поступило заявление гражданина по факту распространения рекламы посредством осуществления 16.05.2024 телефонного звонка с абонентского номера +7 (...) на абонентский номер +7(...).

В качестве доказательства распространения рекламы заявителем представлена аудиозапись телефонного разговора, состоявшегося между ним и абонентом + (...):

«- Алло, алло...

- Слушаю.

- Да, здравствуйте! Это Алина Дмитриевна, кредитный специалист. Послушайте, альфа банк готов предложить вам кредитную карту с самым длинным льготным периодом в стране – 365 дней, то есть целый год. И для вас, как для добросовестного клиента наших банков-партнеров, карта будет абсолютно бесплатной. И еще бесплатное снятие наличных. Это предложение ограничено, если оно вам интересно, позвольте я продолжу, а потом если что зададите вопросы. Хорошо?

- Откуда у вас мой номер?

- Повторите, пожалуйста, что вы сказали?

- Откуда у вас мой номер?

- Мы берем все контакты из интернета, из открытых источников, вероятно, вы оставляли раньше объявление или делали заказ в интернет-магазинах наших

партнеров. В любом случае не буду вас больше отвлекать, извините, всего доброго».

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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 - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация содержит квалифицирующие признаки юридического понятия «реклама», распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания к кредитной карте «Альфа-банк».

В силу части 1 статьи 18 Федерального 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение

ненадлежащей рекламы.

По утверждению заявителя, рекламная информация распространялась без предварительного согласия на ее получение.

Одновременно текст рекламы содержал информацию «альфа банк готов предложить вам кредитную карту с самым длинным льготным периодом в стране».

В силу части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законодательством к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В пункте 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, распространенной в адрес заявителя (абонента +7 (...), информация, подтверждающая факт наличия у карты «Альфа-банк» соответствующей характеристики («самый длинный льготный период в стране»), отсутствовала.

Частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлено, что не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Отсутствие в рекламе информации, подтверждающей наличие у объекта рекламирования вышеуказанной характеристики, вводит потребителя в заблуждение, поскольку достоверность распространяемой рекламы с использованием утверждений в превосходной степени должна соответствовать реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с информацией, размещенной на сайте <https://www.niir.ru>, абонентские номера +7(...) и +7(...) принадлежат ресурсу нумерации, закрепленному за оператором связи (...).

Факт поступления телефонного звонка на абонентский номер +7(...) от абонента +7 (...) подтвержден оператором связи заявителя посредством представленной детализации.

На запрос Омского УФАС России ПАО (...) представлена информация о том, что абонентский номер +7 (...) в соответствии с договором оказания услуг связи от

01.11.2023 № УВОИР выделен в пользование ИП (...)

Рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункты 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в статье 3 Федерального закона «О рекламе», ИП (...) является рекламодателем и рекламодателем.

Ответственность за нарушение пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, за нарушение части 1 статьи 18 - рекламодатель (части 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 055/05/18-798/2024 по признакам нарушения требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5, части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, индивидуальный предприниматель (...)

3. Назначить дело № 055/05/18-798/2024 к рассмотрению на 27.08.2024 в 15:00 часов по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, д. 12 А, к. 102.

4. ИП (...) в срок до 23.08.2024 представить в адрес Управления письменный отзыв на настоящее определение с приложением документов, обосновывающих его позицию.

Рассмотрение дела может осуществляться дистанционно.

Ссылка на предоставление возможности участия в рассмотрении дела путем видео-конференц-связи:

С инструкцией для участников видео-конференц-связи можно ознакомиться по ссылке:

https://fas.gov.ru/in_ca.pdf.

Председатель Комиссии__