

Резолютивная часть оглашена «15» июня 2023 года
В полном объеме решение изготовлено «29» июня 2023 года

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель:

Н<...> – заместитель руководителя управления,
М.Ф.

члены:

Б<...> – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля
О.А. хозяйствующих субъектов и рекламы,

К<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля
Д.В. хозяйствующих субъектов и рекламы,

рассмотрев дело № 078/05/18-404/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе») по факту распространения 18 октября 2022 года в 18:00 рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер +7 (904) <...> с абонентского номера +7 (347) <...> без предварительного согласия получателя рекламы,

заявитель, индивидуальный предприниматель Л.Ю. Кикенов, Публичное акционерное общество «Совкомбанк» своих представителей для участия в рассмотрении дела не направили, уведомлены надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление физического лица относительно нарушения законодательства о рекламе (вх. 1381/23 от 19.01.2023). Заявитель сообщил, что 18 октября 2022 года в 18:00 по сети подвижной радиотелефонной связи на его абонентский номер +7 (904) <...> с абонентского номера +7 (347) <...> поступила реклама. На получение этой рекламы заявитель своего согласия не давал.

Рассмотрев заявления заявление физического лица относительно нарушения законодательства о рекламе (вх. 1381/23 от 19.01.2023), Санкт-Петербургское УФАС России выявило признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона¹ о рекламе.

Определением от 30 марта 2023 года № 78/7073/23 Санкт-Петербургское УФАС России возбудило производство по делу № 078/05/18-404/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Рассмотрение дела назначено 10 мая 2023 года.

Определением от 12 апреля 2023 года № 78/8381/23 комиссия отложила

рассмотрения дела. Рассмотрение дела назначено на 15 мая 2023 года.

Определением от 15 мая 2023 года № 78/11521/23 комиссия отложила рассмотрения дела. Рассмотрение дела назначено на 15 июня 2023 года.

Изучив материалы дела, комиссия сочла, что материалов дела достаточно для того, чтобы принять решение по настоящему делу. Оснований для отложения рассмотрения дела не имеется.

1. Квалификация рассматриваемой информации

Под рекламой понимается 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 (пункт 1 статьи 3 Закона о рекламе).

18 октября 2022 года в 18:00 по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер +7 (904) <...> с абонентского номера +7 (347) <...> поступила информация.

Рассматриваемая информация не является персональным предложением абоненту, а направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования. Сам по себе факт обращения к заявителю по имени и отчеству, не исключает рекламный характер направленных коротких текстовых сообщений заявителю.

Под рекламой понимается определенная не персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку. В рассматриваемом случае рекламная информация адресована неопределенному кругу лиц, не содержит персональных условий предоставления услуги, при этом техническая адресация рекламы конкретному абоненту посредством телефонной связи не изменяет безадресный характер рекламного сообщения.

Таким образом, является рекламой информация, поступившая 18 октября 2022 года в 18:00 по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер +7 (904) 600-00-03 с абонентского номера +7 (347) 341-81-78 без предварительного согласия получателя рекламы. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

2. Сведения о рекламодателе рекламы

Абонентский номер +7 (347) <...> входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «ВымпелКом». Это общество сообщило (вх. № 7529-ЭП/23 от 29.03.2023), что указанный номер с 1 августа 2021 года предоставлен индивидуальному предпринимателю Л.Ю. Кикенову.

Таким образом, индивидуальный предприниматель Л.Ю. Кикенов является рекламодателем рекламы, поступившей 18 октября 2022 года в 18:00 по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер +7 (904) <...> с абонентского номера +7 (347) <...>. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

3. Выводы об отсутствии согласия на получение рекламы по сетям электросвязи

Требования к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи, установлены статьёй 18 Закона о рекламе. Согласно части 1 данной статьи 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Часть 1 статьи 18 Закона о рекламе закрепляет презумпцию отсутствия согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

В рассматриваемом случае эта презумпция не опровергнута. В материалы дела № 078/05/18-404/2023 не представлено согласие заявителя на получение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи от индивидуального предпринимателя Л.Ю. Кикенова.

4. Основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе

В материалы дела № 078/05/18-404/2023 не представлены доказательства того, что индивидуальный предприниматель Л.Ю. Кикенов прекратил распространение рекламы на сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер +7 (904) <...>.

В этой связи комиссия считает необходимым выдать индивидуальному предпринимателю Л.Ю. Кикенову 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 (пусть 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 Закона о рекламе.

На основании пункта 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. При этом предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей (часть 3 статьи 33 Закона о рекламе).

Согласно пункту 49 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 устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

КОМИССИЯ РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространённую 18 октября 2022 года в 18:00 рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер +7 (904) <...> с абонентского номера +7 (347) <...> без предварительного согласия получателя рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» в действиях индивидуального предпринимателя Льва Юрьевича Кикенова (адрес: <...>, ИНН 301607317383, ОГНИП 321302500022986).
3. Выдать индивидуальному предпринимателю Льву Юрьевичу Кикенову (адрес: <...>, ИНН 301607317383, ОГНИП 321302500022986) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «29» июня 2023 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель
Члены

М.Ф. Н<...>
О.А. Б<...>
Д.В. К<...>

1Здесь и далее по тексту Закон о рекламе — Федеральный закон от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».