УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ №072/05/18-55/2019

23.01.2020 г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:	* - заместитель руководителя управления – начальник отдела КСЗ;
Члены Комиссии:	* - заместитель начальника отдела КСЗ; * - ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело №072/05/18-55/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле:

- заявителя – *

- лица, в чьих действиях усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП *

УСТАНОВИЛА:

На заседании Комиссии отсутствовали представители заявителя и лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства. В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508), рассмотрение дела в отсутствии сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом. Как следует из материалов дела, ИП * был надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела, о чем свидетельствует почтовое уведомление № *.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области поступило заявление гражданина * (вх. № 8681 от 13.09.2019 г.), указывающее на

признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В заявлении указывается, что на абонентский номер +79*, зарегистрированный за заявителем, 11.09.2019 г. в 13:08, от абонента +796*, поступил телефонный звонок рекламного характера, следующего содержания:

«- Меня зовут Анастасия. Менеджер проекта Халва. Вам удобно информацию прослушать?

- Какого проекта?

- Халва. От Совкомбанка - карта беспроцентной рассрочки.

- Да, мне не надо вроде бы…

- Смотрите, карта бесплатная абсолютно. То есть, это сейчас она вам не нужна. Она может понадобиться через два, три месяца, например. Все это время с нее ни копейки не спишется. Будет спокойненько лежать, ждать своего звездного часа. Поэтому я предлагаю вас записать в отделение банка на бесплатную консультацию на оформление карты. Это очень удобно. Годового обслуживания нет. Платы за смс-информирование тоже нет – бесплатное смс-информирование. Лимит может быть до трехсот пятидесяти тысяч рублей. И плюс есть приятный бонус - это семь процентов кешбек за покупки, если совершать с них, средства денежные будете держать на карте.

-Понятно.

- Если хотите, могу записать в отделение банка.

- Да это все понятно, все хорошо, но мне как бы ни надо. И откуда мой телефон у вас мне не понятно?

- Базу нам предоставляют, то есть это мог оставить ваш знакомый или ваш родственник, например.

- Я ни кому не давал разрешения давать, я ни кому не давал.

- У меня нет точной информации откуда ваш номер телефона. Возможно, оставили ваши знакомые.

- Нет. Собственно мне не ненужно. Я считаю ваш звонок недобросовестной рекламой – нарушением закона о рекламе.

- Я вас поняла – эта карта вам не нужна. Спасибо за уделенное мне время. Хорошего вам дня.

- До свидания.

- До свидания».

Как указывает заявитель, согласия на телефонные звонки рекламного характера он не давал.

Комиссия, рассмотрев материалы дела №072/05/18-55/2019, пришла к следующим

выводам.

Согласно статье 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», **рекламой** является 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, 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 - 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, **признаком** любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительной отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Из содержания телефонных переговоров между *. и ИП * следует что, объектом рекламирования является «Карта беспроцентной рассрочки - Халва от «Совкомбанка» на привлечение внимания к которой и направлен телефонный звонок.

Следовательно, указанный выше телефонный звонок, поступивший *., является рекламой с четко определяемым объектом рекламирования и на неё распространяются требования Закона о рекламе.

Так, согласно части 1 статьи 18 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 реклама считается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие им было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указал заявитель, каких-либо согласий на получение телефонных звонков рекламного характера он не давал. В материалах дела доказательства получения такого согласия отсутствует. Следовательно, в рассматриваемой рекламе нарушены требования части 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям, представленным ПАО «*», * является абонентом компании, использующим абонентский номер +79*. Согласно детализации вызовов, 11.09.2019 ему действительно поступил телефонный звонок от абонента +79* в 13:08.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи абонентский номер +79* зарегистрирован за ПАО «Вы*».

Согласно данным, представленным ПАО «Вы*», нежелательный телефонный звонок поступил гр. * от ИП * (зарегистрирован по адресу: *).

Кроме того, ИП *., ведет предпринимательскую деятельность, осуществляемую на свой риск и направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Таким образом, ИП * обязан предвидеть риски и предпринять какие-либо меры к недопущению нарушения закона.

ИП * не представил каких бы то ни было доказательств наличия согласия абонента *. на получение телефонных звонков рекламного характера.

Таким образом, отправителем телефонного звонка рекламного характера является ИП *., который, при оказании услуг по рассылке SMS-сообщений и (или) телефонных звонков пользователям, обязан иметь согласие пользователей на получении телефонных звонков, оформленное документально, т.е. письменное согласие, следовательно, ИП * является рекламораспространителем, которым нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о

рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что на абонентский номер * продолжают поступать звонки рекламного характера от абонента +79*, Комиссия считает выдачу предписания нецелесообразной.

Руководствуясь частью 2 пункта 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, Комиссия

Р Е Ш И Л А :

1. Признать рекламу карты беспроцентной рассрочки - Халва от «Совкомбанка», распространенную путем совершения телефонного звонка абоненту +798*, 11.09.2019 в 13-08, от абонента +796*, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии *

*

Члены комиссии

*