

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-562/2024

25 июня 2024 года
город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, врио заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев материалы дела № 055/05/18-562/2024, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, далее - ИП <...>) по факту распространения рекламы с нарушениями требований пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5, частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, ИП <...>, извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России обратился гражданин по факту осуществления 23.05.2024 в 16:37 час. на принадлежащий ему абонентский номер <...> звонка рекламного характера с абонентского номера <...>.

В качестве доказательства заявителем приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания: *«Добрый день. Звонок из сервиса «Госуслуги». Информировем Вас, что с первого марта этого года действует новое положение о кредитах. Теперь сменить ставку или уменьшить ежемесячный платеж стало намного проще. Если у вас есть кредит на сумму 350 тысяч рублей и выше – нажмите «1».*

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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания к услугам по изменению условий кредитования.

При этом по утверждению заявителя, реклама распространялась без предварительного согласия на ее получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона

«О рекламе», согласно которой 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.

Кроме того, в силу части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Анализ аудиозаписи телефонного разговора, позволяет сделать вывод о том, что рассматриваемый телефонный звонок был осуществлен с помощью применения средств выбора и набора абонентского номера без участия человека, посредством специального программного обеспечения автоинформатором («голосовым помощником», «голосовым роботом») озвучивался заранее записанный аудиофрагмент, содержащий рекламную информацию.

Более того, использование в тексте рекламы сочетания слов «Звонок из сервиса «Госуслуги» может быть воспринято потребителями как официальное уведомление Федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» («Госуслуги»).

Также стоит отметить, что является товарным знаком, зарегистрированным в соответствии с законодательством об интеллектуальной собственности по классу 38 Международной классификации товаров и услуг – «обеспечение доступа к получению государственных и муниципальных услуг в сети «Интернет» (номер государственной регистрации 233, дата вступления в силу решения о признании товарного знака общеизвестным 16.11.2021).

При этом одновременное отсутствие в рекламе информации, указывающей на исполнителя услуг, может ошибочно повлиять на выбор потенциальных потребителей, заинтересовавшихся предлагаемыми услугами.

В пункте 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара.

На основании части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 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.

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

Согласно сведениям, размещенным на сайте <https://www.niir.ru/>, абонентский номер <...> принадлежит ресурсу нумерации, выделенному оператору связи ПАО «ВымпелКом».

По информации ПАО «ВымпелКом» абонентский номер <...> выделен ИП <...> на основании договора об оказании услуг связи № 852367656 от 20.01.2023.

В пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 28.05.2024 в отношении ИП <...> возбуждено дело № 055/05/18-562/2024 по признакам нарушения требований пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5, частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия решила признать рекламу, распространённую ИП <...> 23.05.2024 в 16:37 час. на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, нарушающей требования пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5, частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

В силу пункта 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламоателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая разовый характер поступления телефонного звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер <...>, отсутствие на момент рассмотрения настоящего дела доказательств обратного, Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>), выразившиеся в распространении рекламы по сетям электросвязи посредством осуществления 23.05.2024 в 16:37 час. телефонного звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер <...>, нарушающими требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать рекламу ИП <...>: «Добрый день. Звонок из сервиса «Госуслуги». Информировем Вас, что с первого марта этого года действует новое положение о кредитах. Теперь сменить ставку или уменьшить ежемесячный платеж стало намного проще. Если у вас есть кредит на сумму 350 тысяч рублей и выше – нажмите «1», распространённую по сетям электросвязи посредством осуществления 23.05.2024 в 16:37 час. телефонного звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер <...>, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 26.06.2024.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>