

РЕШЕНИЕ по делу №054/05/18-592/2024

«22» апреля 2024 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского У ФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №054/05/18-592/2024, возбужденное по факту распространения 22.01.2024г. посредством сетей электросвязи информации с нарушением Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие заявителя - Немчинова Е.В. (уведомлен надлежаще), в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ТКС Контакт»: (ОГРН 1216800001703, дата присвоения ОГРН: 24.03.2021, ИНН: 6829158689; адрес: 392027, Тамбовская область, г. Тамбов, ул. Свободная, д.3),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№1046-ип/24 от 22.01.2024г., 1798/24 от 01.02.2024г., 3102/24 от 21.02.2024г.) о нарушении требований ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» при поступлении звонка на абонентский номер заявителя.

Новосибирским УФАС России по результатам рассмотрения заявления возбуждено данное дело, установлено следующее.

Согласно детализации оказанных услуг, 22.01.2024г. в 13:39:59 на абонентский номер заявителя +<...> с абонентского номера +<...>, осуществлен звонок следующего содержания («Запись__звонка_от_22.01.2024-1705910412.гаг» - приложение к заявлению вх.№1046-ип/24 от 22.01.2024г.):

<начало записи>

«-Алло.

- Меня зовут Максим. Я представляю «Тинькофф-банк». <...>?

- По какому вопросу?

- Хотели предложить Вам кредитную карту «Тинькофф платинум». Вы Евгений Вячеславович?

- Я не просил никаких звонков, никакой рекламы.

- рассрочкой пользовались?

- Никакой рекламы я не просил

- Так рассрочкой пользовались когда-нибудь?

- Вы меня слышите?

- Да. Так рассрочкой пользовались когда-нибудь?

- Никакой рекламы я не просил

- Так можете сказать, Вы рассрочкой пользовались?».

(завершение вызова заявителем) <конец записи>

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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.

По смыслу п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе» товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация является рекламой, т.к. привлекает внимание к услуге по предоставлению кредитной карты «Тинькофф платинум».

В силу требований, установленных 4.1 ст. 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось.

Следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст. 18 несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно данным базы перенесенных номеров (<...>), абонентский номер +7<...> относится к номерной емкости ООО «Т2 Мобайл».

Согласно информации, предоставленной ООО «Т2 Мобайл», абонентский номер +<...>, с которого был совершен указанный звонок, выделен АО «Тинькофф-банк» по Договору об оказании услуг связи №022020 от 27.11.2020г.

АО «Тинькофф Банк», в свою очередь, сообщает, что Банк не осуществлял распространение рассматриваемой рекламы посредством телефонных звонков.

По имеющейся у Банка информации распространение посредством телефонного звонка на номер: +<...> осуществлял партнер Банка - ООО «ТКС КОНТАКТ» (далее - Исполнитель). Рекламодателем рекламы является АО «Тинькофф Банк»: ОГРН 1027739642281, адрес местонахождения: 127287, г. Москва, ул. 2-я Хуторская, д.38А, стр.26. Рекламораспространителем Рекламы является ООО «ТКС КОНТАКТ»: ОГРН 1216800001703; адрес: 392027, Тамбовская область, г. Тамбов, ул. Свободная, д.3.

Между Банком и Исполнителем заключены Договор возмездного оказания услуг по привлечению клиентов от 05.04.2021 г. (далее - Договор) и приложения к нему, согласно которым Исполнитель оказывает Банку услуги, направленные на привлечение потенциальных клиентов для Банка путем осуществления исходящих голосовых вызовов (далее - телефонные звонки) потенциальным клиентам с целью предложения продукта Банка, указанного в соответствующем приложении, а также оформления Анкет на получение продукта Банка. Договор является договором присоединения и размещен на сайте Банка (<...>).

В соответствии с п. 6.2. Договора с целью заключения Договора (присоединения к Договору) Исполнитель предоставляет в электронном виде Банку подписанную и заверенную печатью Анкету юридического лица/ИП (Исполнителя) (Приложение № 1 к Договору).

Согласно п. 2.1.6. Договора для исполнения своей обязанности по оформлению Анкет на получение продукта Банка Исполнитель обязуется регистрировать в Системе своих сотрудников.

Система - программный web-интерфейс Банка по адресу <...>, содержащий данные и инструменты, необходимые для оказания услуг по настоящему Договору, а также для учета оказания услуг Исполнителем по Договору.

В соответствии с условиями п. 2.1.9.1. - 2.1.9.2. Договора Исполнитель:

- обязуется не использовать сети электросвязи для распространения информации о продуктах Банка с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания);
- должен в обязательном порядке получить от лица, которому совершается звонок, согласие на получение прямого и недвусмысленного согласия абонента на получение рекламы о продуктах Банка.

В силу п. 7.4. Договора Исполнитель гарантирует и подтверждает, что оказание услуг по Договору не повлечет за собой нарушение действующего законодательства о защите персональных данных и рекламе.

В соответствии с информацией, содержащейся в Системе, звонок на телефонный номер +<...> был осуществлен сотрудником Исполнителя - <...> 22.01.2024г.

Таким образом рекламодателем рекламы является Исполнитель.

ООО «ТКС Контакт» поясняет, что ФЗ «О рекламе» не устанавливает требований относительно формы получения согласия абонента на получение рекламных сообщений. Учитывая, что реклама распространялась посредством исходящего голосового вызова, то и получение согласия от абонента на получение такой рекламы может быть сделано голосом, т.е. устно. Такой способ получения согласия не запрещен ФЗ «О рекламе».

Из текста звонка следует, что сотрудник Исполнителя озвучил информацию с фирменным наименованием Банка до получения согласия абонента на прослушивание информации рекламного характера. С сотрудником Общества проведена разъяснительная работа, во избежание повторения подобных случаев.

Дополнительно ООО «ТКС Контакт» сообщает, что телефонный номер заявителя исключен из базы обзвона в рекламных целях.

При этом Новосибирское У ФАС России отметит, что из содержания переговоров однозначно следует вывод об отсутствии надлежащего согласия абонента-заявителя на получение рекламной информации.

Новосибирское У ФАС России приходит к выводу, что, в данном случае, рекламодателем является ООО «ТКС Контакт»: (ОГРН 1216800001703, дата присвоения ОГРН: 24.03.2021, ИНН: 6829158689; адрес: 392027. Тамбовская область, г. Тамбов, ул. Свободная, д.3).

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение чл ст. 18 ФЗ «О рекламе», является ООО «ТКС Контакт» (ОГРН 1216800001703).

Согласно ст.3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Добровольное устранение ООО «ТКС Контакт» совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В данном случае выдача предписания нецелесообразна.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4 2 - 4 7 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ 24.11.2020г. №1922

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, распространенную 22.01.2024г. в 13:39:59 на абонентский номер заявителя +<...> с абонентского номера +<...>, следующего содержания:

«-Алло. - Меня зовут Максим. Я представляю «Тинькофф-банк». - <...>?- По какому вопросу? - Хотели предложить Вам кредитную карту «Тинькофф платинум...». ненадлежащей, а Общество с ограниченной ответственностью «ТКС Контакт»: (ОГРН 1216800001703, дата присвоения ОГРН: 24.03.2021, ИНН: 6829158689; адрес: 392027, Тамбовская область, г. Тамбов, ул. Свободная, д.3) нарушившим чл ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского У ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном чл ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «02» мая 2024г.

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