

## РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-436/2022

29 июня 2022 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 (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/18-436/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, далее – ИП <...>) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 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 из ФАС России направлено заявление гражданина по факту осуществления 29.03.2022 в 19:38 час. на принадлежащий ему абонентский номер <...> с абонентского номера <...> звонка рекламного характера следующего содержания:

*«- Здравствуйте.*

*- Здравствуйте. Меня зовут <...>. Алло.*

*- Вы робот, да?*

*- Дело в том, что «Совкомбанк» предлагает универсальную карту «Халва» с кредитным лимитом до трехсотпятидесяти тысяч рублей. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и переплат, выгодно снимать наличные в любом банкомате также в рассрочку, можно совершать переводы и даже получать процент на остаток. Это новый формат, который объединил в себе кредитку, рассрочку и дебетовую карту».*

Факт поступления входящего звонка с абонентского номера <...> подтверждается аудиозаписью на момент осуществления звонка и детализацией по абонентскому номеру <...>.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **объектом рекламирования** является 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.

П о **д товаром** понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи и направлена на привлечение внимания к «Совкомбанк» и его продуктам (карта «Халва»).

При этом реклама по сетям электросвязи распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе:

В статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Федеральный закон «О связи») даны основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки.

Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

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.

Согласно сведениям, размещенным на сайте <https://zniis.ru/bdpr/>, абонентский номер <...>, с которого осуществлялось распространение рекламы, принадлежит ресурсу нумерации, выделенному оператору связи ПАО «Ростелеком».

На запрос Омского УФАС России ПАО «Ростелеком» была представлена информация, согласно которой абонентский номер <...> выделен ИП <...> на основании договора оказания услуг подвижной связи № 596008080847 от 01.09.2021.

Учитывая, что согласие заявителя на получение рекламы от ИП <...> в адрес Омского УФАС России представлено не было, следовательно, в действиях последнего усматриваются признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является рекламодателем.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 30.05.2022 в отношении ИП <...> было возбуждено дело № 055/05/18-436/2022 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Копия определения направлена по адресу места жительства ИП <...> заказным письмом с уведомлением от 30.05.2022 № 06-4435, и, согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), данное письмо (почтовый идентификатор отправления 64401065746984) получено адресатом 06.06.2022.

Таким образом, ИП <...> надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела № 055/05/18-436/2022.

Рассмотрев материалы дела, учитывая наличие договора оказания услуг подвижной связи № 596008080847 от 01.09.2021, заключенного между ИП <...> и ПАО «Ростелеком», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП <...> требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении 29.03.2022 в 19:38 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера абонентом <...> посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая пояснения Заявителя (вх. № 5548 от 03.06.2022) о том, что в настоящее время звонки рекламного характера с абонентского номера <...> в его адрес не поступают, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и 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 29.03.2022 в 19:38 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера абонентом <...> посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 29 июня 2022 года.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей

198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>