

Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена «12» марта 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «13» марта 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев 12.03.2020г. дело № 004/05/18-63/2020 от 14.02.2020 года по признакам нарушения ООО «Клиентика» (<...>) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие заявителя <...> и представителя ООО «Клиентика»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица <...> (вх. № 5502 от 17.12.2019г.), являющейся абонентом оператора сотовой связи ПАО «Мегафон», о распространении рекламного звонка посредством телефонной связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) на мобильный телефон (абонентский номер <...>), а именно: **«-Здравствуйте. Мы получили Вашу заявку на кредит. Она одобрена. Могу выслать SMS с информацией. Отправляю? – Откуда у Вас мой телефон? – Вы подавали заявку на кредит и оставляли свой номер телефона. Ну, если это не так, то мы приносим извинения за беспокойство. – Да, вы украли мой номер телефона. Я не подавала никаких заявок на кредит начиная с 2012 года. В 2012 году последний раз подавала. – Отлично. Ждите SMS от money-money. Для получения денег перейдите по бесплатной ссылке и заполните небольшую**

анкету», поступившего 14.12.2019г. в 19:45 от отправителя +74950087514.

По мнению заявителя, данный звонок является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель рекламного звонка нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством телефонной связи она не давала.

В качестве подтверждения факта получения рекламного звонка заявителем представлена запись, подтверждающая факт получения абонентом вышеуказанного рекламного звонка.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой признается 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Голосовое сообщение: «-Здравствуйте. Мы получили Вашу заявку на кредит. Она одобрена. Могу выслать SMS с информацией. Отправляю? – Откуда у Вас мой телефон? – Вы подавали заявку на кредит и оставляли свой номер телефона. Ну, если это не так, то мы приносим извинения за беспокойство. – Да, вы украли мой номер телефона. Я не подавала никаких заявок на кредит начиная с 2012 года. В 2012 году последний раз подавала. – Отлично. Ждите SMS от money-money. Для получения денег перейдите по бесплатной ссылке и заполните небольшую анкету», является рекламой, так как оно неперсонифицировано (направлено абоненту), направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к финансовым услугам и продвижение этих услуг на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 данного Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По информации, представленной ПАО «Мегафон» (вх. № 32 от 09.01.2020г.), рекламный звонок поступил с номера +74950087514. Данный абонентский номер не относится к выделенному ПАО «Мегафон» ресурсу нумерации. Указанный номер в коде 495 выделен оператору АО <...> г.Москва. Данный звонок был совершен одним абонентом другому без согласования с оператором.

Согласно информации АО <...> (вх. № 167 от 20.01.2020г.) номер <...> предоставлен абоненту – юридическому лицу (ООО «Клиентика», <...>) на основании договора № 19/1082-ОКПС от 01.11.2019г. на оказание услуг связи. Данный абонент самостоятельно совершает входящие и исходящие вызовы и иные действия с использованием данного телефонного номера.

В соответствии с предоставленной информацией ООО «Клиентика» (далее – Общество) (вх. № 577 от 12.02.2020г.) звонок заявителю осуществлен Обществом. Однако, Общество считает, что направленная информация заявителю не носит рекламный характер. Также Общество пояснило, что звонок был осуществлен в целях информирования заявителя о статусе оставленной им ранее заявки на получение кредита (займа), поступившей по каналу API от Общества с ограниченной ответственностью <...>, сотрудничество с которыми было установлено путем совершения конклюдентных действий на интернет-ресурсе <https://unicom24.ru/partners/>.

В соответствии с частью 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 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

Заявитель указывает, что она не давала отправителю рекламного звонка разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признается

реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, в действиях ООО «Клиентика», связанных с распространением ненадлежащей рекламы **«-Здравствуйте. Мы получили Вашу заявку на кредит. Она одобрена. Могу выслать SMS с информацией. Отправляю? – Откуда у Вас мой телефон? – Вы подавали заявку на кредит и оставляли свой номер телефона. Ну, если это не так, то мы приносим извинения за беспокойство. – Да, вы украли мой номер телефона. Я не подавала никаких заявок на кредит начиная с 2012 года. В 2012 году последний раз подавала. – Отлично. Ждите SMS от money-money. Для получения денег перейдите по бесплатной ссылке и заполните небольшую анкету»** (14.12.2019г. в 19:45), поступившей от отправителя +74950087514 посредством телефонной связи без получения предварительного согласия абонента, содержится нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Клиентика» нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы **«-Здравствуйте. Мы получили Вашу заявку на кредит. Она одобрена. Могу выслать SMS с информацией. Отправляю? – Откуда у Вас мой телефон? – Вы подавали заявку на кредит и оставляли свой номер телефона. Ну, если это не так, то мы приносим извинения за беспокойство. – Да, вы украли мой номер телефона. Я не подавала никаких заявок на кредит начиная с**

2012 года. В 2012 году последний раз подавала. – Отлично. Ждите SMS от money-money. Для получения денег перейдите по бесплатной ссылке и заполните небольшую анкету» посредством телефонной связи без получения предварительного согласия абонента.

2. Выдать ООО «Клиентика» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному лицу УФАС по РА для возбуждения административного производства, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ в отношении юридического лица, виновного в нарушении антимонопольного законодательства.

Решение и предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.