

О возбуждении дела 048/05/18-
1051/2022

ИП <...>

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 048/05/18-1051/2022 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

05 октября 2022 года г. Липецк

Председатель комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя – начальник отдела защиты конкуренции Липецкого УФАС России, рассмотрев материалы по признакам нарушения ИП <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

У С Т А Н О В И Л:

В Липецкое УФАС России из ФАС России (исх. № РС-9523987765-А-33-20220616) поступило (вх. № 314-з от 17.06.2022) заявление гражданина Р. о том, что 16.06.2022 года в 11 часов 57 минут на его абонентский номер +7<...> поступил звонок рекламного характера с номера +7<...>,

содержащий рекламу от АО «Альфа-Банк», без его предварительного согласия на получение рекламы. Данный способ распространения рекламной информации содержит признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Статья 1 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона реклама - 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.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе 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.

Пункт 3 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Заявитель представил запись телефонного звонка с номера +7<...> 16.06.2022 года в 11 часов 57 минут. Текст записи: «Вам одобрена кредитная карта с лимитом до одного миллиона рублей Альфа-Банка. Кредитная история и доход не учитываются. Карта уже одобрена, ее нужно только подтвердить. Выпуск и обслуживание бесплатны. Снятие наличных без комиссии. Для того, чтобы узнать о <запись обрывается>».

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей

электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи, с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Таким образом, рассматривая информация, а именно поступивший 16.06.2022 года в 11 часов 57 минут на абонентский номер +7<...> телефонный звонок с номера +7<...> направлен на привлечение внимания к услугам, предоставляемым АО «Альфа-Банк» - оформление кредитной карты с кредитным лимитом до 1 млн рублей, и является рекламой.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Законом о рекламе обязанность доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы посредством использования телефонной связи возложена на рекламодателя.

Положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности распространителя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы.

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.

Согласно обращению заявителя, своего согласия на получение рекламы посредством телефонной связи он не давал.

Таким образом, реклама, распространенная посредством входящего телефонного звонка на абонентский номер заявителя +7<...> рекламного характера от имени АО «Альфа-Банк» с предложением услуги – оформления кредитной карты с кредитным лимитом до 1 млн рублей, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 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.

ПАО «Вымпелком» в ответе на запрос указал, что абонентский номер +7<...>, с которого осуществлен рекламный звонок, принадлежит ИП <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от <...> г.

В адрес ИП <...> направлены запросы (исх. № ИП/132/22 от 26.07.2022; ДШ/629/22 от 15.08.2022) о предоставлении информации по изложенным фактам. Ответа на запросы в Липецкое УФАС России не поступало.

На основании изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>, поскольку без согласия абонента осуществила распространение рекламы на телефонный номер +7<...>.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Возбудить производство по делу № 048/05/18-1051/2022 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>).

2. Признать лицами, участвующими в деле:

Лицо, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...> (ИНН: 744613115073; ОГРНИП: 316745600138080; дата регистрации ИП — 24.06.2016; адрес: <...>).

Заяитель — <...> (<...>).

3. Назначить дело № 048/05/18-1051/2022 к рассмотрению на **01 декабря 2022 года на 11 часов 00 минут** в Липецком УФАС России по адресу: г. Липецк, пл. Плеханова, д.1, кабинет 517а, тел. (4742) 27-04-74.

4. ИП <...> представить **до 01.12.2022** следующие документы и сведения:

- письменные пояснения по факту непредставления сведений в Липецкое УФАС России по запросам исх. № ИП/132/22 от 26.07.2022; ДШ/629/22 от 15.08.2022;

- информацию о лице, являющемся рекламодателем рассматриваемой рекламы;

- информацию о лице, являющемся рекламодателем рассматриваемой рекламы;

- копии договоров с рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы;

- полные условия кредитного договора с использованием кредитной карты, указанного в рекламе;
- информацию, подтверждающую получение предварительного согласия <...> на получение рекламы, в том числе посредством телефонных звонков;
- документы и материалы по указанной рекламе по своему усмотрению.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе или их представителей (с доверенностью на право представлять интересы в государственном органе), для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна. При себе иметь ПАСПОРТ.

Врио руководителя

<...>

Исп.<...>

тел.8(4742) <...>

2022-2381