

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ № 072/05/18-47/2019

20.12.2019 г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...>

- заместитель руководителя управления
- начальник отдела КСЗ;
- <...> - гл. специалист-эксперт отдела КСЗ;

Члены Комиссии:

- <...> - специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело № 072/05/18-47/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле:

- заявителя – <...>, уведомлен надлежащим образом (почтовый идентификатор № <...>);

- ИП <...>, уведомлена надлежащим образом (почтовый идентификатор № <...>);

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило заявление <...>, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из заявления следует, что на абонентский номер <...>, зарегистрированный за заявителем, 09.08.2019 г. в 12:17 от абонента <...> поступил телефонный звонок рекламного характера следующего содержания:

«- Алло.

- Добрый день. Меня зовут Алена. Скажите, пожалуйста, как я могу к вам обращаться?

- <...>.

- Хочу вас обрадовать. Вы ранее пользовались услугами платежных систем ... и в качестве благодарности за ваше доверие мы делаем вам подарок – это карта рассрочки. Проценты по нашей карте вам вообще не нужно платить, так как она не является кредитной. С картой покупки ... рассрочка без процентов до двенадцати месяцев. В течение десяти лет сможете без проблем совершать покупки без

процентов, тем более по карте предусмотрено пожизненное бесплатное обслуживание. За эту карту не надо платить ни сейчас, ни потом – она для вас будет абсолютно бесплатной. Для уточнения места получения вашей карты оставайтесь на линии.

- Какая линия? Мне зачем это надо то?

- Здравствуйте. В каком городе по месту фактического проживания вам удобно получить карту?

- Здравствуйте. Меня никто не спросил, что она мне нужна. Меня перевели. Сказали, что для получения карты перевозку вас на специалиста».

Как указывает заявитель, согласия на телефонные звонки рекламного характера он не давал.

Определением от 09.10.2019 г. возбуждено дело № 072/05/18-47/2019 по признакам нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП <...>.

На рассмотрение дела, назначенное на 08.11.2019 г. лица, участвующие в деле, уведомленные надлежащим образом, не явились. ИП <...> запрашиваемые сведения и документы не представила, в связи с чем, рассмотрение настоящего дела было отложено.

Определением от 08.11.2019 г. об отложении и продлении срока рассмотрения дело № 072/05/18-47/2019 назначено к рассмотрению на 20.12.2019 г.

На заседании Комиссии, назначенном на 20.12.2019 г., отсутствовали представители лиц, участвующих в деле, ИП <...> письменные пояснения и документы не представлены.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Как следует из материалов дела, ИП <...> была надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения дела (о чем свидетельствует почтовый идентификатор № <...>).

В отчете Почты России об отслеживании отправления указано, что отправление, направленное Тюменским УФАС России в адрес ИП <...>, получено адресатом 21.11.2019 г.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения требований рекламного законодательства.

Рассмотрев материалы дела № 072/05/18-47/2019, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), рекламой является 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, звонок рекламного характера, поступивший абоненту <...> 09.08.2019 г. в 12:17 от абонента <...>, является рекламой с четко определенным объектом рекламирования: картой рассрочки, на привлечение внимания к которой направлен рекламный звонок.

В данном случае, лицо, в адрес которого распространялась реклама заранее не определено.

Из выписки реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи следует, что номер <...>, с которого осуществлен телефонный звонок рекламного характера, зарегистрирован за ПАО «МегаФон».

Согласно сведениям, представленным ПАО «МегаФон», абонентский номер <...> выделен ИП <...> по договору об оказании услуг связи № 100163666 от 29.12.2018 г., в котором абонент подтверждает, что он ознакомлен и согласен с Условиями оказания услуг связи «МегаФон», которые являются неотъемлемыми частями Договора.

В соответствии с Условиями оказания услуг связи «МегаФон» абонент принял на себя обязательства:

Согласно п. 14.11 не использовать услуги, оказываемые оператором, для проведения каких-либо рекламных компаний, конкурсов, концертов, викторин, опросов, массовых рассылок, организация автоматизированных центров, шлюзов, а также для осуществления иных действий, направленных на извлечение прибыли, без письменного согласия с оператором.

Согласно с п. 14.12.2 препятствовать распространению спама и вредоносного программного обеспечения со своего абонентского устройства, в том числе: не использовать услуги для массовой или одиночной рассылки, не согласованных предварительно с адресатом электронных писем, рекламного, коммерческого или агитационного характера.

Таким образом, ИП <...> обязана не использовать услуги, оказываемые

оператором, для проведения каких-либо рекламных компаний.

В силу ч. 1 ст. 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.

Таким образом, ИП <...> обязана иметь предварительное согласие абонента, однако, доказательств получения соответствующего согласия <...> в материалы дела не представлено, следовательно, ИП нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП <...>, поскольку звонок рекламного характера был осуществлен с выделенного ей абонентского номера.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что на абонентский номер <...> продолжают поступать звонки рекламного характера от абонента <...>, Комиссия считает выдачу предписания нецелесообразной.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную путем совершение телефонного звонка абоненту <...> 09.08.2019 г. в 12:17 от абонента <...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать, в связи с отсутствием основания.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

<...>

<...>

Члены комиссии

<...>