РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-891/2021

28 сентября 2021 года
город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (…)

члены Комиссии: (…)

рассмотрев дело № 055/05/18-891/2021 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем (…) частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя и лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП (…)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России направлено заявление физического лица по факту поступления 04.07.2021 в 18:12 часов звонка на абонентский номер +7(…) от абонента +7(…).

В качестве доказательства заявителем приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания:

«- Алло, добрый день.

- Добрый день, господин робот.

- Меня зовут Артем. Вам удобно сейчас разговаривать?

- Да, конечно.

- Я представляю Центр финансовых услуг и дело в том, что для вас есть предложение уникальная карта рассрочки «Халва» от Совкомбанка с кредитным лимитом до 350 тысяч рублей. Уникальность карты в том, что с ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и переплат. Выгодно снимать наличные в любом банкомате так же в рассрочку, то есть возвращать потом равными частями, а также осуществлять переводы,

оплачивать коммунальные услуги и даже получать процент на остаток собственных средств. Это новый формат финансового инструмента, который объединил в себе кредитную карту, карту рассрочки и дебетовую карту. При чем для вас она абсолютно бесплатная как выпуск, так и годовое обслуживание на весь срок её действия. Такие условия не предлагает ни один Банк. Рассмотрите предложение?

- Я обращусь в Федеральную антимонопольную службу.

- А почему сейчас не хотите составить предварительную заявку? Это максимум займет минуты две и никаких паспортных данных не потребуется. За то вы уже сегодня получаете ответ по одобрению карты и потом уже, лично посетите Банк для её получения. Или вас что-то смущает?

- Меня смущает, что вы нарушаете закон «О рекламе».

- Да, конечно. Вы можете посоветоваться, подумать, но есть определенные риски. Банки сейчас ужесточают требования и всё меньше одобрений. Пока условия лояльны и можно получить такой удобный финансовый инструмент, как карта рассрочки «Халва», по которой вы в любой момент сможете совершать любимые покупки. Давайте тратить время, перейдем к оформлению предварительной заявки.

- Да, конечно я уже пишу в Управление Федеральной антимонопольной службы.

- Отлично! Скажите, пожалуйста, работаете ли вы официально более 4 месяцев, и прописаны ли по адресу регистрации больше 4 месяцев?

- Вы всё это сможете узнать, ознакомившись с материалами проверки, потом вполне думаю, что вас привлекут к административной ответственности, и вы ознакомитесь способом фотографирования в Управлении антимонопольной службы, и спокойно узнаете, всё, что вас должно интересовать.

- Ну, если у вас есть желание подумать, значит вам что-то нравится, ну и что-то смущает. Скажите, что именно вас смущает, какие остались у вас вопросы?

- Почему вы нарушаете закон «О рекламе»?

- Отлично! Скажите пожалуйста работаете ли вы официально более 4 месяцев и прописаны ли по адресу регистрации больше 4 месяцев?

- Всю эту информацию вы сможете узнать в Федеральной антимонопольной службе.

- Так, хорошо. Для составления предварительной заявки мне необходимо задать вам пару уточняющих вопросов. Назовите, пожалуйста, полностью фамилию, имя, отчество.

- Бульбульгиндзинов Аргаргуп.

- Что-то со связью. Повторите, пожалуйста, вашу фамилию, имя, отчество.

- Бурбульгиндзинов Аргаргуп.

- Зафиксировал. Назовите, пожалуйста, полностью дату рождения число, месяц, год.

- 17 октября 1918 года.

- Последний вопрос. В каком городе или селе вы проживаете?

- Село Князево.

- Спасибо за предоставленную информацию, как только я отправлю вашу анкету, с вами свяжется сотрудник Совкомбанка. С ним вы уже договоритесь о дате времени посещения отделения для получения карты «Халва». Я отправлю эти ваши персональные данные в Банк для обработки. Хорошо?

- Да, я думаю, что вы отправите всё это в Федеральную антимонопольную службу.

- Спасибо за уделенное время. Ожидайте звонка специалиста. Всего доброго».

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.

Под 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, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к карте рассрочки «Халва».

По утверждению заявителя, реклама распространялась без его предварительного согласия на ее получение.

ПАО (…) подтвердило факт поступления телефонного звонка на абонентский номер +7(…) от абонента +7(…), при этом указало, что абонентский номер +7(…) принадлежит ИП (…) на основании договора.

ИП (…)представлены письменные пояснения (вх. № 8550э от 25.08.2021), согласно которым ИП (…) признает вышеуказанный факт распространения рекламы, а именно: *(…).*

Определением от 03.09.2021 в отношении ИП (…) возбуждено дело № 055/05/18-891/2021 по признакам нарушения частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В процессе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

1. В силу части 1 статьи 18 Федерального 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

В пункте 26 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласие абонента +7(…) (заявителя) на получение рекламы ИП (…) получено не было.

2. На основании части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Под запрет, установленный в части 2 статьи 18 Закона о рекламе, подпадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

В данном случае, когда абонент +7(…) отвечал на входящий вызов, ему транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения.

Таким образом, из представленной в адрес Омского УФАС России аудиозаписи следует, что рассматриваемый звонок совершен с помощью автоматического набора номера и дальнейшего озвучивания рекламного сообщения, предварительно записанного либо созданного с помощью компьютерных программ, а равно звонок с сообщением рекламного характера совершен без участия человека.

Указанное также отражено в письме ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

ИП (…) является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу о нарушении ИП (…) требований частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы по сетям электросвязи на абонентский номер +7(…).

Учитывая пояснения ИП (…) о том, что *«в настоящий момент звонки на абонентский номер +7(…)не осуществляются»*, Комиссией принято решение об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 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 нарушившими требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» действия индивидуального предпринимателя (…), выразившиеся в распространении рекламы:

- с абонентского номера +7(…) на абонентский номер +7(…) без предварительного согласия на ее получение;

- с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека на абонентский номер +7(…).

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП (…) не выдавать.

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

Решение изготовлено в полном объеме 04.10.2021.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.