РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/05/18-279/2021

Резолютивная часть решения оглашена «22» марта 2021 г

Решение в полном объеме изготовлено «26» марта 2021 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<…>

рассмотрев дело № 054/05/18-279/2021, возбужденное по факту распространения 26.11.2020г. в 14:58 посредством телефонного звонка на номер телефона заявителя +<...> рекламного звонка от «МТС-Банк» с номера +<...>, с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)

в отсутствие:

- заявителя: физическое лицо <…> – абонент номера телефона +<...> (не явился, о времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом),

- ИП Видякина И.А. (не явился, о времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 23387э от 25.12.2020г.) по факту получения 26.11.2020г. в 14:58 на номер телефона заявителя +<...> рекламного звонка от «МТС-Банк» с номера телефона +<...>, с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе».

Специалистами Новосибирского УФАС России 25.12.2020г. произведено прослушивание аудио-файла «Вызов@007962825-34(00<...>)_20201126145835», представленного в качестве приложения к заявлению. В результате установлено, что представленный аудио-файл содержит запись следующего содержания:

«- Ало.

- Здравствуйте! Рады сообщить, что для вас доступен предновогодний подарок от МТС-Банка. Вам предварительно одобрена кредитная карта кэшбек с лимитом до пятисот тысяч рублей, беспроцентным периодом сто одиннадцать дней, бесплатным годовым обслуживанием и кэшбеком до двадцати пяти процентов. Если картой не пользуетесь, то платить ничего не нужно. Это удобный запасной кошелек на разные случаи жизни. Если вам интересно это предложение – нажмите один. Если не интересно – ноль.

- Вы дали мне всю информацию, не получив моё согласие на получение данной рекламной информации. Вы нарушаете закон».

Конец записи.

По результатам рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России возбуждено настоящее дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», 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.

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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе» - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемый звонок направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования (кредитная карта от «МТС-Банк»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом «О рекламе» данная информация является рекламой.

Согласно ч.1 ст.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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В силу ч.2 ст. 18 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).

Для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание и автоматическая рассылка);

- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем для целей реализации возложенных полномочий антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Рассматриваемый звонок был осуществлен посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением абоненту выбора ответа «*нажмите один*», «*нажмите ноль*». Данное обстоятельство свидетельствует о нарушении рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

Ответственность за нарушение требований чч. 1, 2 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «Вымпелком» (вх. № 1345 от 29.01.2021г.), владельцем номера телефона **+<...>** является **ИП Видякин И.А.** (ОГРНИП: 318665800048918, ИНН: 663304915641, Дата присвоения ОГРНИП: 12.03.2018), в силу договора об оказании услуг связи № 771137960 от 14.10.2020г.

Таким образом, ИП Видякин И.А. (ОГРНИП: 318665800048918, ИНН: 663304915641, Дата присвоения ОГРНИП: 12.03.2018) является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы. Следовательно, своими действиями по распространению рекламы посредством телефонного звонка без предварительного согласия абонента (заявителя), а также с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки), ИП Видякин И.А. нарушил требования чч.1, 2 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства

РФ от 24.11.2020 № 1922,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную 26.11.2020г. в 14:58 на номер телефона заявителя +<...> от абонента +<...> следующего содержания: «*Здравствуйте! Рады сообщить, что для вас доступен предновогодний подарок от МТС-Банка. Вам предварительно одобрена кредитная карта кэшбек с лимитом до пятисот тысяч рублей, беспроцентным периодом сто одиннадцать дней, бесплатным годовым обслуживанием и кэшбеком до двадцати пяти процентов. Если картой не пользуетесь, то платить ничего не нужно. Это удобный запасной кошелек на разные случаи жизни. Если вам интересно это предложение – нажмите один. Если не интересно – ноль*», ненадлежащей рекламой,

а **ИП Видякина И.А.** (ОГРНИП: 318665800048918, ИНН: 663304915641, Дата присвоения ОГРНИП: 12.03.2018) нарушившим требования:

ч. 1 ст. 18 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 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;

ч.2 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

2. Выдать ИП Видякину И.А. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

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

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