

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

РЕШЕНИЕ

02 марта 2023 года

(изготовление решения в полном объеме)

№ 02-16/1410

28 февраля 2023 года

(оглашение резолютивной части)

г. Сыктывкар

<...>

<...>

<...>

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Комиссия, Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии – <...>;

члены Комиссии: <...>; <...>;

рассмотрела дело № 011/05/18-1179/2022, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту распространения 06.12.2022 в 13 часов 51 минуту на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> рекламного звонка с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие заявителя – <...>, <...>, <...>, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Коми УФАС России поступило заявление <...>. от 06.12.2022 (вх. № 6562-э от 07.12.2022) о распространении на его абонентский номер рекламного звонка с нарушением требований рекламного законодательства.

По результатам рассмотрения указанного заявления принято решение о возбуждении дела № 011/05/18-1179/2022 в отношении индивидуального предпринимателя <...> по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/10219 от 30.12.2022.

Определением от 30.01.2023 № 02-16/648 срок рассмотрения дела № 011/05/18-1179/2022 продлен, рассмотрение дела отложено на 28.02.2023, к участию в

рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен <...>

Из материалов дела № 011/05/18-1179/2022 (далее – рекламное дело) установлено нижеследующее.

Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...> 06.12.2022 в 13 часов 51 минуту поступил рекламный звонок следующего содержания:

«- Вы меня слышите? Оформите кредитную карту Газпромбанка с лимитом до миллиона рублей, 180 дней без процентов, одобрение в течение пяти минут, карту доставит на дом курьер банка, для получения нажмите «1». Алло, алло, Вы меня слышите? Получите кредитную карту Газпромбанка с лимитом до миллиона рублей, 180 дней без процентов, одобрение в течение пяти минут, карту доставит на дом курьер банка, для получения нажмите «1» (далее - рассматриваемая реклама).

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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством звонка;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: кредитной карте Газпромбанка, формирование или поддержание интереса к ней, и её продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В силу положений, установленных 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. 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.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы им не давалось.

Из представленной заявителем аудиозаписи усматривается, что рассматриваемая реклама распространена в отсутствие предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с нарушением ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

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

ИП <...> в письменных пояснениях, представленных в материалы рекламного дела, указал, что он является оператором связи на основании лицензий № 182949, № 182950, № 182951, № 182952 от 14.05.2020; абонентский номер <...> закреплен за <...> на основании договора об оказании услуг связи № 79184033567/10/08/22 от 10.08.2022.

В материалы рекламного дела представлена копия договора об оказании услуг связи № 79184033567/10/08/22 от 10.08.2022. Согласно указанному договору ИП <...> (оператор) оказывает <...> (абоненту) услуги по передаче данных голосовой информации и услуги центра обработки вызовов

Согласно п. 3.3 указанного договора условия оказания услуг, права и обязанности сторон определены в Правилах оказания услуг Интернет-телефонии.

В соответствии с п. 4.3.8 Правил оказания услуг Интернет-телефонии абонент обязан не использовать услуги в противоправных целях, а равно не совершать действий, наносящих вред оператору и (или) третьим лицам, получать все требуемые законодательством согласия и разрешения от третьих лиц при использовании услуг, не совершать действий, препятствующих нормальному функционированию сети связи, оборудования, программного обеспечения оператора и третьих лиц, не использовать услуги без дополнительного письменного согласования с оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений и т.п.

ИП <...> пояснил, что звонок заявителю совершен <...>, который самостоятельно, без участия ИП <...>, формирует списки получателей звонков и содержание звонков; ИП <...> предоставляет только техническую возможность для осуществления абонентом указанных действий; ИП <...> оказывает услуги Центра обработки вызовов.

Также ИП <...> подтверждает установление с 28.12.2022 запрета на вызовы на

абонентский номер заявителя путем занесения указанного абонентского номера в стоп-лист.

Из письменных пояснений, представленных <...> в материалы рекламного дела, следует, что рассматриваемый телефонный звонок был совершен заявителю <...> в целях уведомления абонента о доступной для него возможности; <...>. самостоятельно определил содержание сообщения.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является <...>

Как указывает <...>, информация о номере заявителя была включена в базу телефонных номеров, приобретенную <...> на сайте <https://export-base.ru/>, где было указано, что база собрана из открытых источников с соблюдением всех необходимых норм по сбору и хранению информации. В связи с чем, <...> полагает, что процедура получения согласия на осуществление звонков была им соблюдена.

Комиссия отклоняет указанный довод <...> в связи с тем, что получение указанным образом абонентского номера не является доказательством наличия надлежащего согласия абонента, поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Доказательств того, что <...> было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе произошло по вине рекламораспространителя рассматриваемой рекламы – <...>

Обстоятельств, как исключających возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии им всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Поскольку в действиях ИП <...> вины в нарушении законодательства о рекламе Комиссией не установлено, производство по делу № 011/05/18-1179/2022 в отношении ИП <...> подлежит прекращению.

В контексте Закона о рекламе «распространение» не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя; местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама.

Из материалов рекламного дела усматривается, что абонентский номер заявителя входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи на территории

Республики Коми. Заявитель проживает в Республике Коми.

Следовательно, субъектом Российской Федерации, на территории которого была распространена (доведена до потребителя) реклама, является Республика Коми.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 – 47, 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать рекламу кредитной карты Газпромбанка, распространенной 06.12.2022 в 13 часов 51 минуту на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Производство по делу 011/05/18-1179/2022 в отношении ИП <...> прекратить.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 02 марта 2023 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ <...>

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ <...>

\_\_\_\_\_ <...>