ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 055/05/18-596/2021 и назначении дела к рассмотрению

04 июня 2021 года
г. Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <…>– врио заместителя руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения индивидуальным предпринимателем <…> (ОГРНИП <…>, ИНН <…>, далее – ИП <…>) частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России направлены заявления гражданина <…> (вх. № 4501э от 11.05.2021, вх. № 4508э от 11.05.2021, вх. № 4511э от 11.05.2021, вх. № 4544э от 11.05.2021) по факту поступления на его абонентский номер <…>звонков рекламного характера:

- 30.04.2021 в 13:23 час. от абонента <…> звонок следующего содержания:

«-Да. Здравствуйте.

- «МТС» одобрил вам карту с лимитом до 1 миллиона рублей. Картой можно рефинансировать другие кредиты и за это банк дарит вам 111 дней беспроцентного периода. Выпуск и обслуживание бесплатные при соблюдении условий. Если вы готовы получить информацию о доступном….»;

- 04.05.2021 в 10:08 час. от абонента <…> и 05.05.2021 в 12:06 час. от абонента <…> звонки следующего содержания:

«-Да. Здравствуйте. Алло.

- «МТС» одобрил вам карту с лимитом до 1 миллиона рублей. Картой можно рефинансировать другие кредиты и за это банк дарит вам 111 дней беспроцентного периода. Выпуск и обслуживание бесплатные при соблюдении условий. Если вы готовы получить информацию о доступном лимите по карте – нажмите «1»

- 07.05.2021 в 10:29 час. от абонента <…> звонок следующего содержания:

«-Да. Здравствуйте.

- «МТС» одобрил вам карту с лимитом до 1 миллиона рублей. Картой можно рефинансировать другие кредиты и за это банк дарит вам 111 дней беспроцентного периода. Выпуск и обслуживание бесплатны при соблюдении условий. Если вы готовы получить информацию о доступном….».

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.

П о д **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 «МТС» и реализуемым им финансовым продуктам (карте).

По утверждению заявителя, реклама распространялась без его предварительного согласия на ее получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

При этом запись телефонного разговора, предоставленная заявителем, содержащая воспроизведенный, заранее записанный аудиофрагмент, позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка использовались средства набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

В силу 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).

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» была представлена информация, согласно которой абонентские номера <…>, <…>, <…>и <…> выделены абоненту – индивидуальному предпринимателю <…> на основании Договоров об оказании услуг связи «Билайн» № 766741310 от 15.09.2020, № 771137813 от 14.10.2020, № 771129779 от 14.10.2020 и № 766741310 от 19.04.2021 соответственно.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <…> является рекламораспространителем.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24,25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской

Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 055/05/18-596/2021 по признакам нарушения требований частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель - <…>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - индивидуальный предприниматель <…> (ОГРНИП <…>, ИНН <…>, адрес регистрации: <…>).

3. Назначить дело № 055/05/18-596/2021 к рассмотрению **на 22 июня 2021 в 16:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, д. 12 А, к. 102.

4. ИП <…> в срок **до 18 июня 2021 года** представить в адрес Омского УФАС России письменный отзыв на настоящее определение (при необходимости).

В связи с эпидемиологической обстановкой рассмотрение дела осуществляется дистанционно.

Ссылки на предоставление возможности участия в рассмотрении дела об административном правонарушении путем видеоконференцсвязи (далее – ВКС): **https://fas3.tconf.rt.ru/c/3576246625**.

С инструкцией для участников ВКС можно ознакомиться по ссылке: https://fas.gov.ru/in_ca.pdf.

Председатель Комиссии <…>