

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

РЕШЕНИЕ

28 апреля 2023 года

(изготовление решения в полном объеме)

№ 02-16/2883

28 апреля 2023 года

(оглашение резолютивной части)

г. Сыктывкар

<...>

<...>

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

председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...>; <...>,

рассмотрев дело № 011/05/18-75/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту распространения 14.09.2022 в 15 часов 15 минут 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 извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, направившего ходатайство о рассмотрении дела в свое отсутствие;

- <...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела;

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> от 06.12.2022 (вх. № 6548-э от 06.12.2022) о распространении на абонентский номер заявителя рекламного звонка с нарушением требований рекламного законодательства.

Из обращения следует, что 14.09.2022 в 15 часов 15 минут на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...> поступил звонок. Заявителем приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания:

«– Алло.

– Алло.

– Добрый день. Меня зовут <...>. Скажите, пожалуйста, как я могу в вам обращаться?

– А вы кто?

– Хочу вас обрадовать. Вы ранее пользовались услугами платёжных систем Mastercard и Visa. И в качестве благодарности за ваше доверие мы делаем вам подарок – это карта рассрочки. Процент по нашей карте вам вообще платить не нужно, так как она не является кредитной. Картой покупки оплачиваются с рассрочкой без процентов до восемнадцати месяцев... по карте предусмотрено пожизненное бесплатное обслуживание. То есть за карту не надо будет платить ни сейчас, ни потом, она для вас будет абсолютно бесплатной. Для уточнения места получения вашей карты оставайтесь на линии.

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

– А вы, а вы... вот что-то мне девушка не сказала, вы кто, какой банк. Какой-то банк? Раз карты выдаёте, вы банк, да?

– Да, конечно. Я хочу вам предложить карту рассрочки «Халва» Совкомбанка. И это не кредитная карта, а карта рассрочки с лимитом до трёхсот пятидесяти тысяч рублей. Скажите, у вас есть на руках действующая карта рассрочки «Халва» или карта...?

– Ну, «Халвы»-то нету. Вы Совкомбанк, да?

– Да, Совкомбанк. Назовите, пожалуйста, город, в котором вы проживаете...

– Город Сыктывкар.

– ...я подберу для вас наиболее удобный офис.

– А вы скажите, какие офисы есть в городе Сыктывкаре. Какие офисы есть?

– Одну минуточку. Скажите, вы работаете официально последние четыре месяца?

– Нет, а что у вас такие вопросы. Вы сначала скажите, где офис-то у вас находится.

– Есть на улице Коммунистической, 31, и есть на улице Старовского, 32.

– Это официальные офисы Совкомбанка?

– Да.

– Ну, я подумаю. Мне карта может и не нужна. А если что, я перезвоню. Или вы оставите координаты свои, куда можно перезвонить?

– Вы можете в любой из этих офисов зайти и оформить карту самостоятельно....

– ...то есть вы и есть Совкомбанк, по сути дела, да?

– Да.

– Всё понятно, если что – подойду.

– Спасибо большое. Всего доброго. До свидания.

– До свидания».

Заявителем приложена детализация услуг связи, подтверждающая факт поступления указанного звонка.

В соответствии с положениями, установленными 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 в форме телефонного звонка;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – карте рассрочки «Халва» Совкомбанка, формирование или поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в форме телефонного звонка на абонентский номер заявителя, 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 рекламораспространителя.

Заявитель указывает, что своего согласия на получение рассматриваемой рекламы он не давал. Из представленной заявителем аудиозаписи также не следует, что заявитель предоставил такое согласие.

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

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч. 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

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

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В письме ФАС России № АК/16266 от 28.04.2011 «О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе» разъяснено, что обязанность по получению согласия и подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе. При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя. В названном письме также обращено внимание на то, что поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, рекламодателем не является.

Как следует из письменных пояснений, представленных ООО «Т2 Мобайл», в материалы рекламного дела, между ООО «Т2 Мобайл» и <...>. заключен договор об оказании услуг связи в соответствии с которым абонентский номер <...> выделен <...>.

Определением № 02-16/657 от 31.01.2023 у <...> запрошены необходимые для рассмотрения дела документы и письменная информация.

Запрошенные определением у <...> документы и письменная информация в Коми УФАС России не поступили.

Определением от 27.02.2023 № 02-16/1340 срок рассмотрения дела № 011/05/18-75/2023 продлен до 30.04.2023, рассмотрение дела № 011/05/18-75/2023 отложено на 30.03.2023.

Указанным определением у <...> запрошены необходимые для рассмотрения дела документы и письменная информация. Копия определения от 27.02.2023 № 02-16/1340 получена <...> 22.03.2023, что подтверждается сведениями сайта Почты России по почтовому отправлению № <...>.

Однако запрошенные определением от 27.02.2023 № 02-16/1340 у <...> документы и письменная информация в Коми УФАС России не поступили.

Определением № 02-16/2096 от 30.03.2023, рассмотрение дела № 011/05/18-75/2023 отложено на 28.04.2023.

Указанным определением у <...>. запрошены необходимые для рассмотрения

дела документы и письменная информация. Копия определения от № 02-16/2096 от 30.03.2023 получена <...> 18.04.2023, что подтверждается сведениями сайта Почты России по почтовому отправлению № <...>.

Однако запрошенные определением от 02-16/2096 от 30.03.2023 у <...> документы и письменная информация в Коми УФАС России не поступили.

Как следует из материалов дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...>.

Коми УФАС России в ходе рассмотрения рекламного дела запрашивало у <...> необходимые для рассмотрения дела копии документов и письменную информацию, в том числе поясняющие, было ли получено <...> предварительное согласие <...> на получение рассматриваемой рекламы.

На дату рассмотрения Комиссией рекламного дела (28.04.2023) истребованные материалы <...> не представлены.

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

Из материалов рекламного дела усматривается, что <...> не предпринято должных мер, направленных на соответствие рекламы требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, что и привело к рассматриваемому нарушению.

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

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

Из материалов рекламного дела усматривается, что со стороны <...> должных мер по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято, что и привело к рассматриваемому нарушению.

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

Согласно разъяснениям ФАС России по применению ст. 18 Закона о рекламе «распространение» в контексте Закона о рекламе 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. При этом определение субъекта Российской Федерации, на территории которого совершено правонарушение, должно осуществляться путем установления принадлежности абонентского номера к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Согласно данным, размещённым в открытых источниках в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», абонентский номер заявителя <...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи на территории Республики Коми.

Заявитель проживает в г. Сыктывкаре Республики 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 распространения ненадлежащей рекламы.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе 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, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу карты рассрочки «Халва» Совкомбанка, распространенную 14.09.2022 в 15 часов 15 минут на абонентский номер заявителя +79042329722 с абонентского номера +79999260266, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

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

Решение в полном объеме изготовлено 28 апреля 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 _____ <...>

_____ <...>