

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/05/18-678/2022

13 июля 2022 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

врио руководителя управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 027/05/18-678/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ИП Кикеновым Л.Ю. рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие ИП Кикенова Л.Ю., извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Хабаровского УФАС России поступило заявление гр* (вх. № 4/6774 от 13.05.2022) о нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении на номер +7924 225 73 85 рекламы АО «Альфа-Банк» посредством телефонной связи без согласия абонента на получение рекламы.

Звонок поступил 12.05.2022 в 18:26 с номера +7991 493 14 16 и содержал следующую информацию:

«Здравствуйте, меня зовут Александр. У нас для Вас предложение по кредитной карте от АО «Альфа-Банк». Год без процентов, беспроцентный период, который равен 365 дней, в течение которого можно пользоваться средствами банка и не платить проценты. Сумма на карте рассчитывается индивидуально от 5 до 500 000 рублей. И сейчас при получении карты до 15 мая если Вы совершаете покупки, Вам зачисляется кешбэк 2 000 рублей. Рассмотрите предложение?...»

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовым услугам АО «Альфа-банк»), формирование и поддержание интереса к нему.

В силу части 1 статьи 18 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 указано в заявлении, согласие на получение рекламы посредством телефонной связи заявитель не давал.

30 мая 2022 года АО «Альфа-Банк» письмом (вх. № 4/7657) сообщило, что Банк не осуществлял и не инициировал осуществление звонков рекламного характера на абонентский номер +7924 225 73 85. Сведения о владельце абонентского номера в информационных системах Банка отсутствует. Абонентский номер +7991 493 14 16 Банку не принадлежит и Банком не используется. Сведениями о лице, использующем абонентский номер +7991

493 14 16, Банк не располагает.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации распространение рекламы посредством телефонной связи производилось с вышеуказанного номера, принадлежащего номерной емкости оператора ПАО «Ростелеком».

Из информации ПАО «Ростелеком», представленной по запросу антимонопольного органа (вх. № 4/7055 от 18.05.2022), следует, что указанный номер отправителя в рамках договора об оказании услуг связи от 01.09.2022 выделен ИП Кикенову Льву Юрьевичу (ИНН 301607317383).

Статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - ФЗ «О связи») установлено, что абонент-это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг связи при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь-любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно части 1 статьи 44.1 ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно иницирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. При этом, бремя доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы лежит на рекламораспространителе такой рекламы.

Распространение рекламы посредством радиотелефонной связи осуществлена по инициативе лица, в пользование которого передан абонентский номер +7991 493 14 16.

Следовательно, владелец телефонного номера +7991 493 14 16 должен был предпринять меры, направленные на получение предварительного согласия абонента телефонного номера +7924 225 73 85 на направление рекламы посредством радиотелефонной связи

Распространение рекламы посредством телефонной связи без согласия абонента нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Установлено, что рекламораспространителем является ИП Кикенов Л.Ю. (ИНН 301607317383).

В соответствии с пунктом 4 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) юридического или физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Местом регистрации физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, является г. Комсомольск-на-Амуре, Хабаровского края.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Здравствуйте, меня зовут Александр. У нас для Вас предложение по кредитной карте от АО «Альфа-Банк». Год без процентов, беспроцентный период, который равен 365 дней, в течение которого можно пользоваться средствами банка и не платить проценты. Сумма на карте рассчитывается индивидуально от 5 до 500 000 рублей. И сейчас при получении карты до 15 мая если Вы совершаете покупки, Вам зачисляется кешбэк 2 000 рублей. Рассмотрите предложение?...», распространенную ИП Кикеновым Л.Ю. на телефонный номер +7924 225 73 85 без согласия абонента на получение рекламы, поскольку в них нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Кикенову Л.Ю. обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 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 (в трехмесячный срок).

Председатель

Комиссии

Члены Комиссии: