

# УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

## ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

### РЕШЕНИЕ №072/05/18-59/2019

20.01.2020г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель  
Комиссии: \* - заместитель руководителя управления – начальник  
отдела КСЗ;

\*

- заместитель начальника отдела КСЗ;

Члены Комиссии:

- ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

\*

рассмотрев дело №072/05/18-59/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле:

- заявителя – \*

- лица, в чьих действиях усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе - ИП \*

### УСТАНОВИЛА:

На заседании Комиссии отсутствовали представители заявителя и лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства. В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом. Как следует из материалов дела, ИП Бойков Н.В. был надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела, им было представлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

В Тюменское УФАС России поступило заявление \* (вх. № 9184 от 26.09.2019г.).

Из заявления следует, что на абонентский номер +795\*, зарегистрированный за гражданином, 05.08.2019 в 18:57, от абонента +749\*, поступил телефонный звонок рекламного характера следующего содержания:

*«- Здравствуйте, меня зовут Наталья, я Вам звоню по поводу карты от Альфа-банка 100 дней без процентов. Скажите, Вы ранее слышали информацию об этой карте?»*

*- Какой еще раз банк?*

*- Альфа Банк.*

*-Альфа банк... его...*

*- Кредитная карта 100 дней без процентов...*

*-Номер на какой Вы звоните?*

*- Я Вам никуда не звоню. Звонит Вам компьютерная программа. Подбирает она методом случайного подбора цифр.*

*-Хорошо. А сегодня когда....время можете назвать?*

*- Ну конечно. 05.08.2019 16 часов 58 минут.*

*- <...>*

*- Итак, мы будем с Вами общаться?*

*- <...>*

*- Всего самого доброго. До свидания».*

Как указывает заявитель, согласия на телефонные звонки рекламного характера он не давал.

Согласно сведениям, представленным ПАО «В\*», абонентский номер, с которого совершен звонок, выделен индивидуальному предпринимателю \* на основании Договора №TD939 от 13.02.2019г. о предоставлении телекоммуникационных услуг.

Определением от 18.11.2019 г. возбуждено дело № 072/05/18-59/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

К рассмотрению дела, лицом, участвующим в деле, представлены письменные пояснения и истребованные документы.

Согласно письменным пояснениям ИП \*, им были проверены данные в обращении и найдены ошибки в согласии, полученном на сайте <http://prostobanki.ru/> 01/08/2019, из чего был сделан вывод, что при отправлении обращения в номере телефона была допущена ошибка. Также, ИП \*, поясняет, что на номере телефона заявителя уже оставлена пометка «Отказ «Политике в отношении обработки персональных данных», размещенной по адресу <http://prostobanki.ru/>.

**Комиссия, исследовав имеющиеся материалы дела, пришла к следующим**

## **ВЫВОДАМ.**

Согласно статье 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), **рекламой** является 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; **объект рекламирования** - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; **ненадлежащая реклама** - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В рассматриваемом звонке рекламного характера объектом продвижения на рынке выступает кредитная карта от Альфа-банка 100 дней без процентов, на привлечение внимания к которой и направлен звонок.

Согласно части 1 статьи 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 им было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно Письму ФАС от 11.11.2019г № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» следует, что согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах и информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Материалами дела установлено, что \* является абонентом ООО «Т2 \*» с выделением абонентского номера +795\*, то есть данный абонентский номер принадлежит физическому лицу. Какие-либо правоотношения между \* и ИП \*.

отсутствуют. Следовательно, ИП \*, осуществляя рекламный звонок с целью поиска новых клиентов, не определил получателя информации, выбор случаен.

При этом, в данном случае, лицо, которому будет направлена реклама заранее не определено. Доказательств того, что ИП\* предприняты действия, направленные на получение предварительного согласия абонента в материалы дела не представлены. Законом о рекламе предусмотрено направление рекламы абоненту или адресату, коими могут являться физические и юридические лица, индивидуальные предприниматели, только при условии предварительного согласия.

В ходе телефонного разговора, был озвучен объект рекламирования, а именно: кредитная карта от Альфа-банка 100 дней без процентов, вместе с тем согласие абонента \* на получение рекламы отсутствовало.

Учитывая, что в материалы дела не представлено предварительное согласие абонента на получение звонков рекламного характера, в действиях ИП \*. имеются нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

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

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

Таким образом, ИП \* является рекламодателем вышеуказанной рекламы, поскольку телефонный звонок был осуществлен с абонентского номера, предоставленного ИП \* в рамках Договора №TD939 от 13.02.2019, заключенного между ИП \* и ПАО «\*», вместе с тем, в материалы дела не представлено предварительное согласие абонента, позволяющее однозначно его идентифицировать, на получение звонков рекламного характера, следовательно, в действиях ИП Бойкова содержатся нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что на абонентский номер \* продолжают поступать звонки рекламного характера от абонента +749\*, Комиссия считает выдачу предписания нецелесообразной.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу кредитной карты Альфа-банк 100 дней без процентов, распространенную путем совершения телефонного звонка абоненту +795\*, 05.08.2019 в 18:57, от абонента +749\*, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

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

Решение изготовлено в полном объеме \_\_\_\_\_ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии \*

\*

Члены комиссии

\*