

О признании рекламы
ненадлежащей

ИП <...>

<...>

Потребителю рекламы К.

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/18-3072/2023

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 05 марта 2024 года

Решение в полном объеме изготовлено 12 марта 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...>. - <...>
<...>. - <...>;
<...> - <...>.

рассмотрев дело №052/05/18-3072/2023, возбужденное по обращению потребителя рекламы К. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (далее- ИП <...>), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие сторон,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы К. (вх.№30874-ЭП/23 от 13.12.2023) по поводу рекламы, распространенной на телефонный номер без предварительного согласия абонента.

В связи с этим, Определением от 21.12.2023 в отношении рекламодателя — ИП <...> возбуждено дело №052/05/18-3072/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 17 января 2024 года в 09 часов 00 минут.

Определением от 17.01.2024 рассмотрение дела отложено и назначено на 07 февраля 2024 года в 09 часов 00 минут.

Определением от 07.02.2024 рассмотрение дела назначено на 05 марта 2024 года в 09 часов 00 минут.

Рассмотрение дела по существу состоялось 05.03.2024 в 09:00 посредством проведения видео-конференц-связи.

О времени и месте рассмотрения дела стороны уведомлены надлежащим образом.

Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

12.12.2023 в 16:15 на номер +<...> с телефонного номера + <...> поступил телефонный звонок, содержащий предложение подбора кредитных программ от организации «Собанк».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — услуге подбора кредитных программ.

Таким образом, рассматриваемая информация отвечает всем

требованиям, установленным пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

По утверждению заявителя, согласие на получение рекламы он не давал.

Таким образом, рекламный телефонный звонок поступил на телефонный номер заявителя без предварительного согласия абонента.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

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

Согласно информации, представленной ПАО «ВымпелКом», телефонный номер +7<...> выделен ИП <...> (ИНН<...>; ОГРНИП <...>) по договору №856047349 от 30.03.2023, заключенному с ПАО «ВымпелКом».

Следовательно, в рассматриваемом случае рекламодателем является ИП <...>.

В отзыве по делу ИП <...> (вх.№4353-ЭП/24 от 20.02.2024) сообщила, что она совершала обзвон с целью озвучивания коммерческого предложения. Номер телефона заявителя +<...> опубликован в открытом доступе в сети «Интернет» (<...>).

По мнению ИП <...>, размещение организацией своих контактов

происходит самостоятельно и подразумевает под собой ее согласие на использование средств связи, в том числе и для коммерческих предложений. В связи с этим, по мнению ИП <...>., согласие на получение рекламы не требуется.

Рассмотрев доводы ИП <...>., Комиссия Нижегородского УФАС России считает их несостоятельными в силу следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

Таким образом, Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента (физического или юридического лица).

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

Согласно пункту 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» абонент — пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Скартел» (вх. №31741-ЭП/23 от 21.12.2023), телефонный номер +<...> выделен физическому лицу К. На основании договора об оказании услуг связи №0220640118 от 19.04.2019.

Таким образом, согласие на получение рекламы должно быть получено от физического лица К., а не от организации «Первый страховой брокер в Арзамасе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама, распространенная ИП <...> 12.12.2023 в 16:15

на номер +<...> с телефонного номера +<...>, является ненадлежащей, противоречащей требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

По информации ИП <...>, телефонный номер +7-<...> в настоящее время исключен из списка рекламной рассылки.

В связи с тем, что в настоящее время телефонный номер заявителя исключен из рекламной рассылки, Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что в рассматриваемом случае отсутствует необходимость в выдаче предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП<...> 12.12.2023 в 16:15 на номер +7-<...> с телефонного номера +7-<...>, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>