УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

РЕШЕНИЕ №072/05/18-15/2020

10.03.2020 г. 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;

Члены Комиссии: * - заместитель начальника отдела КСЗ;

* - ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело №072/05/18-15/2020, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие лиц, участвующих в деле:

- заявителя – *

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

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области поступило заявление гражданина * указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В заявлении указывается, что на абонентский номер +79*, зарегистрированный за гражданином, 18.12.2019 в 18:10 с номера +79* поступил телефонный звонок рекламного характера следующего содержания:

«- Алло

- Здравствуйте, меня зовут Гульнара, для Вас имеется персональное предложение от банка, удобно прослушать?

- Отлично, Ваше сообщение несет рекламный характер?

- да нет, почему, мы Вам предлагаем,…если Вас интересует, можем…

- а какой банк, скажите?

- от Альфа-банка, кредитная карта 100 дней беспроцентного периода

- Альфа-банк отлично, хорошо. ИНН можете назвать свой?

- ИНН? Нет, к сожалению

- Почему не можете?

- потому что мы являемся официальным партнером Альфа-банка

- то есть вы ещё и не Альфа-банк?

- нет-нет, мы официальным партнером являемся. Мы точно также можем предложить Вам кредитную карту и также заполнить анкету и отправить в банк на рассмотрение, далее банк уже Вам отправляет смс-сообщение одобрена карта или нет, если одобрена, то в отделении банка получите

- спасибо, тогда вы зря меня беспокоите, это пустой звонок, понимаете?

- хорошо

- если бы Вы сказали что все, приходите для Вас все готово, это было бы другое дело

- нет, здесь нужно заполнить анкету

- а зачем вы тогда звоните и меня беспокоите?

- чтобы предложить заполнить кроткую анкету, если Вам такая карта нужна, если нет, то нет

- т.е все таки Ваш звонок несет рекламный характер, правильно?

- нет

- носит рекламный характер, не спорьте, Вы предлагаете мне услуги Банка, Альфа-банк вы аффилированное лицо

- да

- ну, это реклама значит

- ну не знаю, мы Вам предлагаем заполнить анкету, чтобы получить карту, если одобрят

- ну, хорошо, там есть люди специальные для этого, они разберутся, кто Вы и что Вы

- хорошо, до свидания».

Определением от 10.02.2020 возбуждено дело №072/05/18-15/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении ИП *

В письменных пояснениях ИП * сообщается, что 18.12.2019 в 18.10 был совершен телефонный звонок абоненту +790*с целью изучения спроса на кредитный продукт – кредитная карта. Цели произвести рекламную кампанию не было. Потребность в

проведении опроса была внутренней и не выполнялась по заказу никакого другого лица. Более вызовов абоненту +790* не осуществлялось.

Комиссия, рассмотрев материалы дела №072/05/18-15/2020, пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (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

и поддержания 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.

Рекламой считается информация, которая призвана способствовать реализации товаров, идей и начинаний. Реклама должна влиять на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждать его совершить определенные действия в отношении объекта рекламирования, вступить в конкретные правоотношения купли-продажи по поводу рекламируемой продукции.

Такая способность является отличительной чертой рекламы. Информация, которая удовлетворяет совокупности перечисленных признаков, является рекламой, выделяет объект рекламы из массы сообщений, характеризует его дополнительно отличительными потребительскими качествами, преимуществами на рынке товаров и услуг, создавая спрос и побуждая покупателей и потребителей к заключению сделки.

Важным признаком рекламы является ее распознаваемость, которая означает, что та или иная информация воспринимается именно как реклама независимо от формы, способа ее распространения, без применения технических средств и независимо от наличия или отсутствия специальных знаний у потребителей. Кроме того, размещение информации на возмездной или безвозмездной основе, а также намерения лиц, которые размещают ту или иную информацию, не являются критериями для ее отнесения к рекламе.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 2 Закона о рекламе данный Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Из буквального толкования содержания информации содержащейся в телефонных переговорах следует, что она адресована неопределенному кругу лиц поскольку абонент заранее не был определен, а телефонный звонок не был адресным и носил случайный характер, при этом информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и способствует формированию интереса к

рекламируемому товару и его продвижению на рынке, поэтому является рекламой.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Из содержания телефонных переговоров указанных выше следует, что **объектом** рекламирования является финансовая услуга по предоставлению кредита по кредитной карте от Альфа-банка на привлечение внимания к которой направлен телефонный звонок.

В соответствии с частью 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 было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указал *., каких-либо **согласий** на получение телефонных звонков рекламного характера он **не давал**. В материалах дела доказательства получения такого согласия отсутствуют.

Таким образом, в распространении вышеуказанной рекламы содержатся нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

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

Согласно сведениям, представленным ООО «Т2*», Ильиных А.А. является абонентом компании, использующим абонентский номер +790*. Согласно детализации вызовов, 18.12.2019 ему действительно поступил телефонный звонок от абонента +792* в 18:10.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи абонентский номер +792* зарегистрирован за ПАО «М*».

Согласно данным, представленным ПАО «М*», нежелательный телефонный звонок

поступил гр. *. от ИП * (зарегистрирован по адресу: *) по договору оказания услуг связи от 13.08.2019 № 100212538.

Таким образом, **рекламораспространителем** информации содержащейся в телефонных переговорах указанных выше, **является ИП** *

ИП * не представил каких бы то ни было доказательств наличия согласия абонента * на получение телефонных звонков рекламного характера.

Таким образом, отправителем телефонного звонка рекламного характера является *, который, при оказании услуг по рассылке SMS-сообщений и (или) телефонных звонков пользователям, обязан иметь согласие пользователей на получении телефонных звонков, оформленное документально, т.е. письменное согласие, следовательно, ИП *, является рекламораспространителем, которым нарушены требования ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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 +79*, 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

Р Е Ш И Л А :

1. Признать рекламу финансовых услуг по предоставлению кредита по кредитной карте от Альфа-банка, распространяемую путем совершения телефонного звонка абоненту +790*2, 18.12.2019 в 18:10 от абонента +79*, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.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

*