

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/18-933/2021

«30» июня 2021г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя
Комиссии: <...> заместителя руководителя управления;
-
Членов Комиссии: <... помощника руководителя управления,
>- ведущего специалиста-эксперта отдела
<... рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-933/2021, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, адрес: <...>) по признакам нарушения частей 2, 4 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») посредством видеоконференцсвязи при участии представителя ПАО «МТС» <...> (доверенность от 16.12.2019 № 77АГ28502770),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 29.03.2021, вх. от 30.03.2021 № 2046э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы АО «Альфа-Банк» посредством телефонных звонков на абонентский номер <...>.

Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя поступают дозвонки с различных абонентских номеров, перезвонив на которые заявителю поступают предложения об оформлении кредитной карты «Альфа – Банк».

Заявителем в адрес Кемеровского УФАС России представлена следующая запись исходящего звонка:

10.11.2020 в 12 часов 45 минут (время Московское): «Только сегодня для Вас доступен подарок от Альфа-Банка – кредитная карта 100 дней без процентов с бесплатным годовым обслуживанием. Также по карте лимит до 500 тысяч рублей, беспроцентный период 100 дней даже на снятие наличных, наличные можно снимать без комиссии. Если Вам интересно это предложение – нажмите 1».

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

В соответствии с частью 4 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при предоставлении телефонных соединений на условиях повременной системы оплаты время, в течение которого распространяется реклама, не должно учитываться при определении стоимости такой услуги телефонной связи.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. от 15.04.2021 № ВР-04/б/н), следует, что абонентский номер <...> выделен по договору об оказании услуг связи «Билайн» от 15.09.2020 № <...> ИП <...>.

28.05.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-933/2021 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 30.06.2021 в 10 часов 00 минут. Также к рассмотрению дела № 042/05/18-933/2021 было привлечено ПАО «МТС» в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...>, а также в адрес ПАО «МТС» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

16.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ИП <...> о рассмотрении данного дела в его отсутствие.

28.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ПАО «МТС» (исх. от 25.06.2021 б/н), из которых следует, что в соответствии со статьей 44 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 – ФЗ «О связи», на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

Между ПАО «МТС» и заявителем заключен договор об оказании услуг связи с выделением абонентского номера <...>. Неотъемлемой частью заключенного договора являются Условия оказания услуг подвижной связи «МТС», представляющие собой публичную оферту и размещаемые на официальном сайте оператора и выбранный абонентом тарифный план.

По договору об оказании услуг подвижной связи, заключенному между ПАО «МТС» и заявителем, обслуживание осуществляется в соответствии с условиями тарифного плана «Smart 112017».

Условия указанного тарифного плана доведены до сведения абонентов в соответствии с пунктом 11.2 Условий МТС в местах работы с абонентами и розничной реализации товаров и услуг оператора, а также путем размещения в публичном доступе на официальном Интернет – сайте оператора ПАО «МТС».

Условиями тарифного плана «Smart 112017» предусмотрен авансовый метод расчетов. В соответствии с пунктом 29 Правил № 1342, при оплате услуг телефонной связи посредством авансового платежа, услуги оказываются в объеме внесенных абонентом денежных средств, а в случае исчерпания аванса оказание услуг телефонной связи приостанавливается без предварительного уведомления абонента.

При этом условия тарифного плана «Smart 112017» действительны для абонентов Кемеровской области при нахождении на территории Кемеровской области. Стоимость исходящих вызовов в другие регионы России на абонентские номера

операторов мобильной связи (кроме МТС) до 19.02.2021 составляла 5,8 рублей с НДС. По условиям указанного тарифного плана все исходящие вызовы продолжительностью 3 секунды и более округляются поминутно в большую сторону.

Определение объема услуг, оказанных абоненту, осуществляется на основании показаний автоматизированной системы расчетов (далее – АСР), являющейся сертифицированным коммутационным оборудованием оператора.

10.11.2020 АСР ПАО «МТС» зафиксирован исходящий вызов с абонентского номера заявителя на номер <...>. Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «Вымпелком».

Таким образом, тарификация исходящего вызова 10.11.2020 с абонентского номера заявителя на номер <...> стоимостью 5 рублей 80 копеек за минуту осуществлена в полном соответствии с ценовыми условиями тарифного плана «Smart 112017» на момент совершения вызова.

В соответствии с изложенным, ПАО «МТС», оказывая услуги связи по абонентскому номеру заявителя <...>, действовало как оператор связи, соблюдая требования отраслевого законодательства, в том числе Правила оказания услуг телефонного связи.

30.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-933/2021 посредством видеоконференцсвязи при участии представителя ПАО «МТС» Демидова Александра Сергеевича, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 29.03.2021, вх. от 30.03.2021 № 2046э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы АО «Альфа-Банк» посредством телефонных звонков без согласия заявителя на абонентский номер <...>.

Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя поступают дозвонки с различных абонентских номеров, перезвонив на которые заявителю поступают предложения об оформлении кредитной карты «Альфа – Банк».

Заявителем в адрес Кемеровского УФАС России представлена следующая запись исходящего звонка:

10.11.2020 в 12 часов 45 минут (время Московское): «Только сегодня для Вас доступен подарок от Альфа-Банка – кредитная карта 100 дней без процентов с бесплатным годовым обслуживанием. Также по карте лимит до 500 тысяч рублей, беспроцентный период 100 дней даже на снятие наличных, наличные можно снимать без комиссии. Если Вам интересно это предложение – нажмите 1».

В соответствии с письмом ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запись телефонного разговора,

предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламодателем требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

В соответствии с аудиозаписями разговоров, в начале разговоров абоненту были воспроизведены заранее записанные аудиофрагменты (автоматизированная запись).

Также из заявления следует, что перезвонив на указанные в заявлении абонентские номера, с заявителя были сняты денежные средства, что, по мнению заявителя, нарушает требования части 4 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В подтверждение снятия наличных за совершение звонка заявителем прилагается детализация расходов за 10.11.2020, в соответствии с которой, совершив исходящий звонок 10.11.2020 в 12 часов 45 минут (время Московское) длительностью 1 минута на абонентский номер <...> с заявителя были списаны денежные средства в размере 5 рублей 80 копеек.

В соответствии с частью 4 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при предоставлении телефонных соединений на условиях повременной системы оплаты время, в течение которого распространяется реклама, не должно учитываться при определении стоимости такой услуги телефонной связи.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. от 15.04.2021 № ВР-04/б/н), следует, что абонентский номер <...> выделен по договору об оказании услуг связи «Билайн» от 15.09.2020 № <...> ИП <...>.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2, 4 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя <...> (адрес: <...>), распространенную посредством телефонного звонка, поскольку в ней нарушены требования частей 2, 4 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> (адрес: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «13» июля 2021 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».