

Решение по делу №016/05/18-250/2022

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <....> – (должностное лицо);

Члены Комиссии <....> – (должностное лицо);

<....> – (должностное лицо);

рассмотрев дело № 016/05/18-250/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламных звонков на мобильный номер заявителя <....> без предварительного его согласия посредством телефонного звонка рекламы услуг страховой компании Ренесанс с предложением о продлении полиса ОСАГО, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение от <....> (вх. № 16437/ж от 10.12.2021) о распространении <....> года в <....> на телефонный номер заявителя <...> без предварительного его согласия посредством телефонного звонка рекламы услуг страховой компании Ренесанс с предложением о продлении полиса ОСАГО. <....> года в <....> часов <....> минут получил повторный звонок от страховой компании Ренесанс с тем же предложением.

Факт поступления входящих звонков <....> и <....> подтверждается видеозаписью на момент осуществления звонка.

В <....> часов <....> минуту <....> года с абонентского номера <....> поступил звонок с текстом: «<....>».

В <....> часов <....> минут <....> года с абонентского номера <....> поступил звонок с текстом: «<....>».

В <....> часов <....> минут <....> года абонентского номера <....> поступил звонок с текстом: «<....>».

Звонки рекламного характера поступили с номеров <....>, <....>, <....>.

Исходя из рекламного сообщения звонок осуществлялся страховой

компанией Ренесанс.

**1.** Номер телефона <....> принадлежит сотовому оператору ООО «ТЕЛКОМНЭТ».

Управлением был отправлен запрос в ООО «ТЕЛКОМНЭТ». Согласно информации, предоставленной ООО «ТЕЛКОМНЭТ», абонентский номер <....> выделен оператору связи ООО «Проф Маркетинг» по договору №И001346/VPI от 22.11.2016 г.

Согласно ответу ООО «Проф Маркетинг», абонентский номер <....> был передан в пользование на основании договора на предоставление услуг связи от 18.11.2021 г. г-ну <....>.

В адрес <....> Управлением был направлен запрос. Однако, информация на сегодняшний день не поступила. Кроме того, согласно информации ПАО «Группа Ренессанс Страхование» в договорных отношениях со <....> Общество не состоит, поручений указанному лицу на распространение рекламы не давало.

Таким образом, <....> является рекламораспространителем.

**2.** Номер телефона <....> принадлежит сотовому оператору ООО «МСН Телеком».

Управлением был отправлен запрос в ООО «МСН Телеком, для установления владельцев номеров, с которых был произведен звонок рекламного характера.

Согласно информации, предоставленной ООО «МСН Телеком», между ООО «МСН Телеком» и оператором связи ООО «Проф Маркетинг» был заключен договор Оферты услуга предоставлялась с 01.12.2021 г. – по 31.12.2021 г.

Управлением был отправлен запрос в адрес ООО «Проф Маркетинг». Согласно ответу ООО «Проф Маркетинг», абонентский номер <....> был передан в пользование на основании договора на предоставление услуг связи от 01.12.2021 г. г-ну <....>.

В адрес <....> Управлением был направлен запрос. Однако, информация на сегодняшний день не поступила. Кроме того, согласно информации ПАО «Группа Ренессанс Страхование» в договорных отношениях с <....> Общество не состоит, поручений указанному лицу на распространение рекламы не давало.

Таким образом, <....> является рекламораспространителем.

3. Согласно ответу ПАО «Вымпелком», абонентский номер <....> зарегистрирован на физическое лицо – <....>.

Комиссией исходя из текста рекламы было установлено, что рекламирует свои услуги ООО «СК «Ренессанс Жизнь», из этого следовало, что ООО «СК «Ренессанс Жизнь» является рекламодателем.

Однако, на заседании Комиссии ООО «СК «Ренессанс Жизнь» представило пояснения, что ООО «СК «Ренессанс Жизнь» имеет следующие лицензии на осуществление страховой деятельности:

- лицензия сл №3972 от 11.05.2017 на добровольное личное страхование, за исключением добровольного страхования жизни;
- лицензия сж №3972 от 11.05.2017 на добровольное страхование жизни.

ООО «СК «Ренессанс Жизнь» не обладало и не обладает лицензией на осуществление деятельности по обязательному страхованию гражданской ответственности владельцев транспортных средств.

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России, по результатам рассмотрения материалов и представленных пояснений, приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «СК «Ренессанс Жизнь» нарушений закона о рекламе, в связи с чем прекращает производство по делу в отношении ООО «СК «Ренессанс Жизнь».

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России привлекло к участию в рассмотрении дела ПАО «Группа Ренессанс Страхование» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Согласно пояснениям ПАО «Группа Ренессанс Страхование» между <....> и Обществом какие – либо договоры страхования не заключались, информацией о персональных данных <....>, а также о номере телефона, Общество не располагает.

Согласно письменным пояснениям ПАО «Группа Ренессанс Страхование» (вх.№5751 от 26.04.2022), 22 декабря 2015 года между Обществом и <....> (далее – Агент) был заключен Агентский договор №G-0681/2015 (далее – Агентский договор), предметом которого является осуществление Агентом деятельности, направленной на заключение физическими и юридическими лицами и Обществом

договоров страхования, а также деятельности по сопровождению заключенных договоров страхования (внесению в них изменений).

Согласно п. 2.1.31 Агентского договора Агент обязан соблюдать обязанности, предусмотренные Агентским договором и действующим законодательством Российской Федерации. Данным Агентским договором Общество не поручало Агенту распространять рекламные материалы в целях привлечения внимания к страховым продуктам Общества, в том числе, по сетям электросвязи.

Однако, согласно Агентскому договору, предмет Договора является осуществление Агентом от имени и за счет Ренессанса деятельности, направленной на заключение российскими и иностранными физическими и юридическими лицами, далее «Страхователи», с Ренессансом договоров (полисов) страхования, а также деятельности по сопровождению заключенных договоров страхования.

Таким образом, условия, отраженные в Агентском договоре не предполагают определенного способа привлечения потенциальных клиентов и заключения договоров страхования с ПАО «Группа Ренессанс Страхование».

Учитывая вышеизложенное, Агент вправе выбрать любой не запрещенный Договором и Законом способ привлечения внимания потенциальных клиентов.

Кроме того, согласно п. 2.1.5 Агент обязуется заключать (подписывать от имени Ренессанса с потенциальными Страхователями договоры страхования по видам страхования, указанным в Таблице №1 п. 1.2 настоящего Договора, в соответствии с правилами и условиями страхования соответствующего вида и инструкциями Ренессанса, доведенными до сведения и переданными Агенту – в рамках полномочий, делегированных ему доверенностью.

Информация, распространяема по телефону, содержит сведения об услугах ПАО «Группа Ренессанс Страхование».

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания к услугам, предоставляемому ПАО «Группа Ренессанс Страхование».

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

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

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, с учётом доводов лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Татарстанского УФАС России установила следующее.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация, которая доводилась до сведения Заявителя посредством телефонного звонка на мобильный телефон, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- информация распространена в форме телефонного звонка по сети электросвязи, а именно посредством использования подвижной радиотелефонной связи.

Согласно п. 35 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам;

- объектом рекламирования является товар (продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот), 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 (подп. 2-3 ст. 3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае выступают услуги страховой компании.

- информация была адресована неопределённому кругу лиц-пользователей связи и является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации. Не может быть определен и конкретный субъект правоотношений, возникающих по поводу реализации объекта рекламирования. Информация, представленная в телефонных разговорах заявителем, не обращена к конкретному потребителю, из текста бесед не следует, что они были адресованы каким-либо определённым лицам.

Сведения не носят персонализированного характера, представляют интерес для неопределенного круга лиц.

Доведенная до сведения заявителя информация не относится к категории той информации, на которую Закон о рекламе не распространяет своё действия в соответствии с ч. 2 ст. 3 Закона о рекламе. В частности, она не является справочно-информационным и аналитическим материалом (обзором внутреннего и внешнего рынков, результатом научных исследований и испытаний), не имеющим в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

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 (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

Целями Закона о рекламе являются, в том числе реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Закона о рекламе).

Абонент согласно п. 1 ст. 2 Закона о связи - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Таким образом, абонент выступает «пассивной» стороной отношений по передаче информации, он выступает получателем сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы. Законом о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

При этом законодатель закрепил обязанность рекламораспространителя немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума ВАС РФ) согласие абонента может быть выражено в любой форме, однако такая форма согласия должна быть достаточной для идентификации такого согласия и подтверждения волеизъявления лица на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (см. абзац четвертый п. 15 постановления Пленума ВАС РФ).

В постановлении Пленуме ВАС РФ указано, что согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений постановления Пленума ВАС РФ позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

При этом, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской

Федерации от 29.03.2011 № 2-П), стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Документы, подтверждающие в рассматриваемом случае наличие согласия со стороны заявителя на получение спорной рекламы рекламораспространителем не представлены.

Необходимо отметить, что действия ПАО «Группа Ренессанс Страхование» нарушают часть 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно пункту 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги, а также условия оказания этих услуг.

Согласно статье 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

При осуществлении звонка сотрудником ПАО «Группа Ренессанс Страхование» не было озвучено наименование, содержащее

указание на организационно-правовую форму.

Кроме того, из текста рекламы, установлено, что объектом рекламирования являются услуги страхования.

В соответствии с частью 14 статьи 28 закона о рекламе, если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что ПАО «Группа Ренессанс Страхование» (ИНН 7724023076) имеет соответствующие лицензии.

Вместе с тем, <....>, <....>, <....> не являются финансовой организацией и не имеют соответствующую лицензию на осуществление деятельности.

Однако, в то же время, если торговая организация сотрудничает не с банком или иной кредитной организацией и предоставляет возможность приобрести товар при условии заключения договора потребительского займа, то реклама такой торговой организации с указанием на возможность приобретения товара под заем может размещаться только в случае, если рекламодателем такой рекламы является лицо, осуществляющее профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов (такое лицо может быть единоличным рекламодателем, выступать рекламодателем совместно с торговой организацией в многостороннем соглашении о размещении рекламы, дать поручение торговой организации на размещение рекламы своих услуг в рамках проведения рекламной кампании торговой организации).

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

На момент рассмотрения дела №016/05/18-250/2022 в материалах дела не имеется подтверждения прекращения распространения ненадлежащей рекламы. Таким образом, комиссией Татарстанского

УФАС установлены основания для выдачи предписания.

Из положения части 6 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частями 1, 14 статьи 28 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо ПАО «Группа Ренессанс Страхование».

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 №АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с частью 8 статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, предусмотренных вышеуказанными нормами, несет ответственность рекламопроизводитель, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, то есть ПАО «Группа Ренессанс Страхование».

Из положения части 7 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламораспространитель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть <....>, <....>, <....>.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ПАО «Группа Ренессанс Страхование», <....>, <....>, <....> при помощи телефонного звонка на мобильный номер Заявителя (<....>) посредством телефонного звонка рекламы услуг страховой компании Ренессанс с предложением о продлении полиса ОСАГО, поступивших <....> года в <....>, <....> года в <....>, <....> года в <....> на телефонный номер <....> поскольку в ней нарушены требования ч. 1 статьи 18, ч. 1 и 14 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Рекламодателем признать ПАО «Группа Ренессанс Страхование».

3. Рекламопроизводителем признать ПАО «Группа Ренессанс Страхование».

4. Рекламодателем признать <....>, <....>, <....>.

5. Выдать предписание ПАО «Группа Ренессанс Страхование», <....>, <....>, <....> о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

6. Производство по делу в отношении ООО «СК «Ренессанс Жизнь» прекратить.

7. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 06 мая 2022 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>