

ИП ...

...

e-mail: ...

...

Заявителю – физическому лицу М.

ПАО «ВымпелКом»

ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14

г. Москва, 127083

ООО «Т2 Мобайл»

Киевское ш. 22-й (п. Московский) км.,

домовлад. 6, стр. 1, эт. 5, комн. 33,

г. Москва, 108811

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 053/05/18-655/2021

Резолютивная часть оглашена
18.11.2021

Великий Новгород

В полном объеме изготовлено
23.11.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

....

рассмотрев дело № 053/05/18-655/2021 от 19.08.2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Индивидуальным предпринимателем ... 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту на абонентский номер физического лица М. (далее также Заявитель) ... рекламного звонка с абонентского номера ... без его предварительного согласия на получение рекламы,

в отсутствии сторон дела и их представителей (заявитель – физическое лицо М., лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП ..., заинтересованные лица – Публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (ИНН: 7713076301; 127083, г. Москва, ул. 8 марта, д. 10, стр. 14; далее – ПАО «ВымпелКом»), Общество с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (ИНН: 7743895280; 108811, г. Москва, Киевское ш. 22-й (п. Московский) км., домовлад. 6, стр. 1, эт. 5, ком. 33; далее – ООО «Т2 Мобайл») надлежащим образом уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела, представителей не направили, ходатайств об отложении не заявляли),

УСТАНОВИЛА:

23.07.2021 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица М. о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при осуществлении 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту на абонентский номер Заявителя ... в сети оператора подвижной радиотелефонной связи – ПАО «ВымпелКом» рекламного звонка с абонентского номера ... следующего содержания: «...Добрый день...Меня зовут ..., представитель Модульбанка. Предлагаю Вам как предпринимателю открыть бесплатный расчетный счет с ежемесячным обслуживанием 0 р. в месяц, с переводами физическим лицам без ограничений, с комиссией 0,75 %...» (вх. № 6388 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Согласно Заявлению, предварительное согласие на получение такой рекламы Заявитель не давал, в связи с чем действия по распространению рекламного звонка он считает нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Аудиозапись рекламного звонка Заявителем в качестве приложения к Заявлению представлена.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), под рекламой понимается 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Анализируя содержание вышеуказанного телефонного звонка, можно прийти к выводу, что информация, озвученная в ходе телефонного разговора, обладает всеми признаками рекламы банковских услуг, оказываемых Акционерным обществом Коммерческим Банком «Модульбанк» (далее - АО КБ «Модульбанк»).

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются банковские услуги, оказываемые АО КБ «Модульбанк».

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.

Как отмечалось выше, предварительное согласие на получение рассматриваемой рекламы Заявитель не давал.

Таким образом, указанная реклама распространялась по сетям электросвязи посредством использования радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента на ее получение с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ненадлежащая реклама не допускается (статья 1 Закона о рекламе).

Информацией ПАО «ВымпелКом» (вх. № 6631 от 09.08.2021 Новгородского УФАС России) факт поступления 23.07.2021 телефонного вызова с абонентского номера ... на абонентский номер Заявителя ... подтверждается.

В соответствии с информацией ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 6746 от 13.08.2021 Новгородского УФАС России), абонентский номер ... на основании договора на услуги связи от 27.11.2019 выделен ИП ...

Таким образом, в результате проведенной по Заявлению проверки было установлено, что исходящий вызов рекламного характера 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту на абонентский номер Заявителя ... был произведен с абонентского номера, принадлежащего ИП ...

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно за распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на её получение.

Следовательно, в данном случае имеются основания полагать, что рекламодателем рекламы, содержащей признаки ненадлежащей, является ИП ...

В связи с изложенным, определением от 19.08.2021 (исх. № 5099/03 от 19.08.2021 Новгородского УФАС России) в отношении ИП ... как лица - рекламодателя рекламы, содержащей признаки ненадлежащей, было возбуждено настоящее дело № 053/05/18-655/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и назначено к рассмотрению на 20.09.2021 в 12 часов 00 минут.

В указанные дату и время состоялось заседание Комиссии в отсутствие представителей сторон, ООО «Т2 Мобайл» ходатайствовало о рассмотрении дела в отсутствие своих представителей (вх. № 7617 от 17.09.2021 Новгородского УФАС России).

Запрошенные документы и сведения от ИП ... в установленный срок не поступили, при этом, доказательства надлежащего уведомления ИП ... о месте и времени рассмотрения дела в материалах дела отсутствовали.

В соответствии с определением от 20.09.2021 (исх. № 5687 от 22.09.2021 Новгородского УФАС России) срок рассмотрения настоящего дела был продлен до 19.11.2021 в связи с необходимостью получения Комиссией доказательств надлежащего уведомления ИП ... о факте возбуждения дела, месте и времени его рассмотрения, а также получения от него необходимых документов и сведений.

Определением об отложении от 20.09.2021 (исх. № 5688/03 от 22.09.2021 Новгородского УФАС России) рассмотрение настоящего дела было назначено на 01.11.2021 в 12 часов 00 минут.

От ИП ... в срок до 28.10.2021 были повторно затребованы письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно данным официального сайта Акционерного общества «Почта России» (далее - АО «Почта России») в сети «Интернет» копии указанных определений были получены ИП ... 30.09.2021.

Однако в установленное время ИП ... письменные пояснения не представил, 01.11.2021 в 12 часов 00 минут на заседание Комиссии по рассмотрению настоящего дела не явился, представители других сторон дела на заседании также не присутствовали.

Вместе с тем, с 30.10.2021 по 07.11.2021 включительно на территории Российской Федерации были объявлены нерабочие дни (пункт 1 Указа Президента Российской Федерации от 20.10.2021 № 595 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в октябре - ноябре 2021»).

Как следует из письма ФАС России № ГМ/91174-ПР/21, «в целях обеспечения законных прав и интересов лиц, участвующих в рассмотрении дел о нарушении законодательства в сфере деятельности территориальных органов ФАС России, дел об административных правонарушениях, комиссиях ФАС России (в том числе комиссиях по рассмотрению жалоб, комиссиях по контролю в сфере закупок), руководителям территориальных органов следует обеспечить принятие мер по переносу дат рассмотрений, ранее назначенных на период нерабочих дней, на рабочие дни» (пункт 4).

Учитывая вышеизложенное, рассмотрение настоящего дела определением от 01.11.2021 (исх. № 6385/03 от 01.11.2021 Новгородского УФАС России) было повторно отложено и назначено к рассмотрению на 18.11.2021 в 12 часов 00 минут, письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ИП ... было предложено представить в срок до 17.11.2021.

Согласно данным официального сайта АО «Почта России» в сети «Интернет» копия указанного определения была получена ИП ... 10.11.2021.

Между тем, в установленное время ИП ... письменные пояснения также не представил, 18.11.2021 в 12 часов 00 минут на заседание Комиссии по рассмотрению настоящего дела не явился.

Представители других сторон дела на заседании Комиссии 18.11.2021 также не присутствовали.

Явка ИП ... на заседание Комиссии представлялась необходимой для установления обстоятельств распространения информации, имеющей признаки рекламы, и полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Вместе с тем, в связи с наличием у Комиссии сведений о надлежащем уведомлении ИП ... о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела после отложения, а также в связи с тем, что в соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), срок рассмотрения настоящего дела ограничен, 18.11.2021 состоялось заседание Комиссии в отсутствие ИП ... и (или) его представителей, а также других сторон дела.

Исследовав материалы дела № 053/05/18-655/2021 от 19.08.2021 по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия приходит к следующим выводам.

Материалами дела № 053/05/18-655/2021 от 19.08.2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подтверждается факт того, что исходящий вызов рекламного характера 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту на абонентский номер физического лица М. ... без его предварительного согласия на получение рекламы был произведен с абонентского номера ..., принадлежащего ИП ...

Учитывая вышеизложенное, в распространенном Заявителю исходящем рекламном вызове следующего содержания: «...Добрый день...Меня зовут ..., представитель Модульбанка. Предлагаю Вам как предпринимателю открыть бесплатный расчетный счет с ежемесячным обслуживанием 0 р. в месяц, с переводами физическим лицам без ограничений, с комиссией 0,75 %...» имеется нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение.

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего

рассматриваемую рекламу, т.е. рекламодателя – ИП ...

При этом, в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства добровольного прекращения распространения ИП ... рассматриваемой рекламы посредством осуществления телефонных вызовов рекламного характера без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Данное обстоятельство указывает на необходимость выдачи ИП ... обязательного для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42-47 Правил, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «...Добрый день...Меня зовут ..., представитель Модульбанка. Предлагаю Вам как предпринимателю открыть бесплатный расчетный счет с ежемесячным обслуживанием 0 р. в месяц, с переводами физическим лицам без ограничений, с комиссией 0,75 %...», распространенную 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту с абонентского номера ... Индивидуальным предпринимателем ... на абонентский номер физического лица М. ... без его предварительного согласия на получение рекламы, поскольку в ней нарушено требование части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Индивидуальному предпринимателю ... предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе (о прекращении распространения ненадлежащей рекламы).

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

...

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

Лицам, участвующим в деле, копии решения направлены без указания персональных данных ИП ...

