

<...>

<...>

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу №010/05/18-548/2022

26 сентября 2022 года
Петрозаводск

г.

Резолютивная часть решения оглашена 15 сентября 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 26 сентября 2022 года

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

-руководитель Карельского УФАС России,
председатель комиссии;

<...>

-заместитель начальника отдела антимонопольного
контроля хозяйствующих субъектов,
недобросовестной конкуренции и рекламы
Карельского УФАС России, член комиссии;

<...>

-главный специалист-эксперт отдела
антимонопольного контроля хозяйствующих

субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии,

рассмотрев дело №010/05/18-548/2022, возбужденное в отношении <...> (<...>, адрес местонахождения: <...>); по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы, в отсутствие заявителя, <...> надлежащим образом уведомленных о месте, дате и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило заявление <...> от 15.06.2022 (вх. от 16.06.2022 №3073) по факту получения 15.06.2022 в 19:07 на номер <...> от абонента <...> рекламы следующего содержания:

-«...Вам, как добросовестному клиенту наших банков партнеров, Совкомбанк предлагает бесплатную карту Халва с кредитным лимитом до 350 000 рублей. С ней можно покупать все в рассрочку без процентов и переплат, также снимать наличные в любом банкомате, совершать переводы и даже совершать переводы и даже получать процент на остаток. Халва абсолютно бесплатная, выпуск и годовое обслуживание...»;

-«...У нас есть для Вас предложение по кредитной карте МТС-банка. Это универсальная кредитная карта с кредитным лимитом до 1 млн. рублей до 111 дней без процентов и бесплатным выпуском, что выгодно выделяет карту среди других. Также доступна услуга рефинансирования, т.е. с помощью карты МТС банка Вы можете погасить невыгодные кредитные карты других банков...».

В качестве подтверждения получения нежелательной рекламы к заявлению приложена аудиозапись поступившей на абонентский номер заявителя рекламы.

Проанализировав поступившее заявление, нормативно-правовую базу в области рекламного законодательства установлено следующее.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») его целями являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В статье 3 ФЗ «О рекламе» определены основные понятия. Так, реклама - это 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно разъяснений ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ФЗ «О рекламе».

Информация, распространенная на выделенный <...> телефонный номер <...>, полностью подпадает под определение, данное в статье 3 ФЗ «О рекламе», так как распространяется посредством подвижной радиотелефонной связи, адресована неопределенному кругу лиц, то есть не персонифицирована и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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

Объектом рекламирования в данном случае являются финансовые услуги (кредиты, рефинансирование), оказываемые кредитными организациями ПАО «МТС-Банк» и ПАО «Совкомбанк».

В соответствии с частью 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.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламодателей.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Ввиду того, что Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

ПАО «Мегафон», отвечая на запрос Карельского УФАС России от 23.06.2022 №03-01/74/2424, письмом от 28.06.2022 №5/4-LASB-Исх-00075/22 (вх. от 29.06.2022 №3295) подтвердило отправку рассматриваемого рекламного сообщения <...> в указанные дату и время и сообщило, что абонентский номер <...>, с которого был совершен указанный в запросе звонок, выделен <...> на основании договора на оказание услуг связи от <...> №<...>.

Согласно сведениям оператора, абонент зарегистрирован по адресу: <...>.

ПАО «МегаФон» также сообщило, что взаимоотношение с абонентами регулируется нормами Гражданского Кодекса Российской Федерации, Федеральным законом от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи», Правилами оказания услуг телефонной связи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 09.12.2014 №1342 и договором, заключенным с абонентом (далее - Договор).

Неотъемлемыми частями Договора являются инфокарта, Условия оказания услуг связи МегаФон (далее - Условия) и тарифный план, выбранный Абонентом.

ПАО «МегаФон» пояснило, что рассматриваемый звонок был совершен одним абонентом другому без согласования с оператором и указал, что при заключении Договора абонент, которому выделен абонентский номер <...>, подтвердил свое ознакомление и согласие с Условиями оказания услуг связи ПАО «МегаФон».

Согласно пункта 14.10 и пункта 14.11 Условий абонент обязуется не использовать услуги связи в противоправных целях, а также не использовать услуги связи в целях проведения рекламных кампаний без соответствующего согласования Оператора, а обеспечение предоставления абоненту возможности совершения телефонных соединений является лицензионным условием осуществления деятельности в области оказания услуг связи.

В связи с указанным антимонопольным органом был направлен запрос от 22.06.2022 №03-02/75/2417 в адрес <...>, согласно которому данному лицу в адрес Карельского УФАС России надлежало в трехдневный срок со дня получения запроса представить ряд документов и сведений, необходимых для полного и объективного рассмотрения поступившего заявления.

Почтовым уведомлением подтверждается факт получения <...> указанного запроса, вместе с тем запрошенные документы и сведения представлены не были.

С учетом вышеизложенного и в понимании пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем, ответственным за распространение 15.06.2022 в 19:07 рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи, является <...>

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, части 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пункта 20 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), определением от 15.08.2022 «О возбуждении дела №010/05/18-548/2022 по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (далее – определение) по результатам рассмотрения заявления <...> в отношении <...> было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15.09.2022 в 15 часов 00 минут.

В соответствии с определением от 15.08.2022 <...> надлежало представить пояснения, правовые основания относительно распространенной 15.09.2022 в 19 часов 07 минут абоненту <...> вышеуказанной рекламы; согласие абонента <...> на получение рекламы; договоры на распространение вышеуказанной рекламы с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ; сведения о лицах, при участии которых осуществлено распространение вышеуказанной рекламы (в том числе с указанием их контактной информации и наличия заключенных между ними договоров, на основании которых осуществлено распространение рекламы); любую иную информацию, способную оказать влияние на принятие решения по делу.

Копия вышеуказанного определения была направлена в адрес заявителя и <...>

На заседании Комиссии <...> или его законный представитель не явились, индивидуальный предприниматель надлежащим образом извещен, определение получено 26.08.2022, что подтверждается уведомлением о вручении.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

Документы, подтверждающие наличие согласия заявителя на получение спорной рекламы, рекламодателем не представлены.

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

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушения части 1 статьи 18 несёт рекламодатель.

Рекламодателем является <...>

На дату вынесения настоящего решения Комиссией не установлены иные факты распространения рассматриваемой рекламы абоненту +7212236833, соответственно, выдача предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе нецелесообразна.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, пунктом 7 части 2 статьи 33, части 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу:

-«...Вам, как добросовестному клиенту наших банков партнеров, Совкомбанк предлагает бесплатную карту Халва с кредитным лимитом до 350 000 рублей. С ней можно покупать все в рассрочку без процентов и переплат, также снимать наличные в любом банкомате, совершать переводы и даже совершать переводы и даже получать процент на остаток. Халва абсолютно бесплатная, выпуск и годовое обслуживание...»;

-«...У нас есть для Вас предложение по кредитной карте МТС-банка. Это универсальная кредитная карта с кредитным лимитом до 1 млн. рублей до 111 дней без процентов и бесплатным выпуском, что выгодно выделяет карту среди других. Также доступна услуга рефинансирования, т.е. с помощью карты МТС банка Вы можете погасить невыгодные кредитные карты других банков...»,, распространенную 15.06.2022 в 19 часов 07 минут на абонентский номер <...>9, поскольку она распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»; действия <...> нарушающими часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» <...> не выдавать в связи с прекращением распространения рекламы абоненту <...>.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...>

Председатель комиссии

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.