

Исх № ВЧ-08/11277 от 07.09.2021

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

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

<...> –(должностное лицо);

Члены Комиссии:

<...> –(должностное лицо);

рассмотрев дело №016/05/18-870/2021 в отношении (физического лица 1), (физического лица 2) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение гражданина (физического лица 3) (вх № 4478/ж от 02.04.2021), по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, что имеет признаки нарушения Закона «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <...> , поступило одно СМС сообщение рекламного характера с текстом: «ДАЕМ НАЛИЧНЫЕ ПОД ПТС АВТО, АВТОЛОМБАРД!».

Фотоизображение приведено ниже.

В рассматриваемом случае рекламируются финансовые услуги.

СМС рекламного характера поступило с номера: <...> .

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Управлением был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом», для установления владельца номера, с которого был отправлен СМС рекламного характера, а также владельца номера, который указан в СМС рекламного характера.

Согласно ответу, на вышеуказанный запрос, владельцем номера <...> является (физическое лицо 1).

Номер, указанный в СМС рекламного характера <...> принадлежит (физическому лицу 2).

В ходе рассмотрения настоящего дела в адрес Управления поступили письменные пояснения (физического лица 2) (вх № 10177 от 28.07.2021) из которых следует, что номер телефона <...> он на себя не оформлял, согласия на оформление не давал. По результатам обращения в адрес офиса продаж ПАО «ВымпелКом» номер был заблокирован. Также поясняет, что он никогда не занимался финансовой деятельностью, в том числе микрофинансами и ломбардами.

Пояснения (физического лица 1) в адрес Управления не представлены.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

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 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 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 к которым направлена реклама.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

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 частями 1 и 3 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.

Наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг,

влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В соответствии с Письмом ФАС России от 21.03.2016 №АК/17292/16 «О рекламе финансовых услуг и финансовой деятельности» согласно статье 7 Закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Кроме того, в силу части 14 статьи 28 Федерального 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.

На заседание Комиссии (физическое лицо 1) не явился, письменных пояснений о причине неявки не представил, извещены надлежащим образом.

На заседание Комиссии (физическое лицо 2) не явился, письменных пояснений о причине неявки не представил, извещены надлежащим образом.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Вместе с тем, в соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также 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 (физическое лицо 1).

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России, по результатам рассмотрения материалов и представленных пояснений, приходит к выводу об отсутствии в действиях (физического лица 2) нарушений закона о рекламе, в связи с чем прекращает производство по делу в отношении (физического лица 2)

Ввиду изложенного и на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе, а также в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу, распространенную (физическим лицом 1) при помощи несанкционированной рассылки СМС сообщения рекламного характера с текстом: «ДАЕМ НАЛИЧНЫЕ ПОД ПТС АВТО, АВТОЛОМБАРД!», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем признать (физического лица 1).

(физическому лицу 1) выдать предписание об устранении нарушения закона о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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

<...> –(должностное лицо);

Члены Комиссии:

<...> –(должностное лицо);