<...>

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-12/2020

«23» марта 2020 г. г. Смоленск

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

заместитель <...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

председателя <...> – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы
Комиссии: Смоленского УФАС России,

члены <...> – заместитель начальника отдела антимонопольного
Комиссии: контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-12/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством использования сетей электросвязи без согласия на то абонента, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – индивидуальный предприниматель <...> и заявитель <...> (г. Москва) либо их представители, на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 25.11.2019 поступило обращение гражданина, в котором сообщается о том, что 22.11.2019 в 15:00 на номер телефона <...>, без согласия на то абонента, с телефонного номера <...> поступил звонок с рекламной информацией (о возможности приобретения квартир в г. Пензе), что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Смоленским УФАС России 23.01.2020 в отношении <...> вынесено Определение о возбуждении дела 067/05/18-12/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В указанном Определении рассмотрение дела было назначено на 20.02.2020. Данное Определение было направлено индивидуальному предпринимателю <...> заказным письмом на адрес регистрации и на адрес электронной почты заявителя.

На рассмотрении дела 20.02.2020 индивидуальный предприниматель <...> и заявитель либо их представители не явились; документы, свидетельствующие о надлежащем извещении индивидуального предпринимателя <...> о времени и месте рассмотрения дела, отсутствовали. Документы, запрашиваемые у индивидуального предпринимателя <...> в указанном выше Определении, в Смоленское УФАС России не представлены.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России о продлении срока рассмотрения дела 067/05/18-12/2020 от 20.02.2020 рассмотрение дела № 067/05/18-12/2020 было продлено до 22.04.2020, дело назначено к рассмотрению на 23.03.2020. Данное определение было направлено индивидуальному предпринимателю <...> заказным письмом на адрес регистрации (вручено адресату 20.03.2020) и на адрес электронной почты заявителя.

До начала рассмотрения дела 23.03.2020 никаких ходатайств и заявлений от участников дела не поступало.

В ходе рассмотрения дела 23.03.2020 Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

Согласно материалам, представленным заявителем, 22.11.2019 в 15:00 на номер телефона <...> с телефонного номера <...> поступил звонок, ответив на который, заявитель услышал следующее:

«Здравствуйте. Предлагаем вам квартиры в Пензе от одного миллиона шестисот тысяч. Несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, ипотека от пяти процентов. Хотите узнать подробности – нажмите один, не хотите получать подобные предложения – нажмите два».

Согласно статье 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространяемая 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Закона «О рекламе», под рекламой понимается определённая неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённому адресному списку. Распространение рекламной информации посредством радиотелефонной связи не может быть произведено иначе, как на конкретный абонентский номер. Специфика связи с абонентами посредством телефонных звонков сама по себе не может являться основанием для признания информации, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Таким образом, указанная выше информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к реализуемым в г. Пензе квартирам, в том числе путём приобретения их с привлечением ипотечного кредитования и тем самым способствует их продвижению указанных на рынке.

В соответствии с частью 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.

Учитывая, что заявитель указал, что своего согласия на получение рекламы он какому-либо лицу не давал, распространение рекламы с телефонного номера <...> на номер абонента +<...> без его на то согласия, является нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения материалов дела Комиссией было установлено и иные нарушения Закона о рекламе.

На основании части 2 статьи 18 Закона о рекламе не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Звонок заявителю, как следует из содержания данного разговора, был осуществлён методом автоматического набора, то есть, дозвон либо рассылка производились без участия человека, что является нарушением части 2 статьи 18 Закона о рекламе.

В распространяемой рекламе указывалось на услуги по ипотечному кредитованию – «ипотека от пяти процентов».

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отчество).

На основании пункта 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Согласно пункту 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, организатор торговли, клиринговая организация, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, управляющая компания негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг.

Указание соответствующего наименования организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

В тексте распространяемой рекламы присутствует информация об оказании финансовой услуги по ипотечному кредитованию – «ипотека от пяти процентов», но отсутствует указание на наименование лица, оказывающего эти услуги, что является нарушением части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Таким образом, в указанной выше рекламе, распространяемой посредством использования сетей электросвязи, содержатся нарушения требований частей 1 и 2 статьи 18 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований, установленных частями 1 - 2 статьи 18 и частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, на основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе, несёт рекламодатель. Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании выписки из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...>, с которого осуществлялась рассылка рекламы, входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «Вымпел-Коммуникации» (регион – г. Москва и Московская область).

Согласно письму <...> от 16.12.2019 абонентский номер <...> выделен индивидуальному предпринимателю <...> по договору об оказании услуг связи «Билайн» № 735583880 от 24.09.2019. В соответствии с пунктом 4.1 Условий оказания услуг связи <...>, которые являются неотъемлемой частью договора об оказании услуг связи <...>, <...> обязуется не использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосования, конкурсов, викторин, рекламы, опросов и массовых рассылок.

На основании изложенного, **рекламодателем указанной выше рекламы является** индивидуальный предприниматель <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Смоленского УФАС России считает, что лицом, допустившим нарушение законодательства о рекламе является индивидуальный предприниматель <...>.

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 067/05/18-12/2020, признала их достаточными для принятия решения в отсутствие лиц, участвующих в деле.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Здравствуйте. Предлагаем вам квартиры в Пензе от одного миллиона шестисот тысяч. Несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, ипотека от пяти процентов. Хотите узнать подробности – нажмите один, не хотите получать подобные предложения – нажмите два», распространяемую посредством использования сетей электросвязи методом автоматического набора с телефонного номера <...> на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, и в которой отсутствует указание на наименование лица, оказывающего финансовые услуги, поскольку в ней нарушены требования частей 1 и 2 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «3» апреля 2020 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель

<...>

председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

<...>

<...>