

ИП Кравцова А.Р.

«...»

Заявитель:

«...»

РЕШЕНИЕ
по делу №002/05/18-1687/2023

14.11.2023 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «24» ноября 2023 года

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

«...»;

Члены Комиссии:

«...»;

«...»,

рассмотрев дело № 002/05/18-1687/2023 возбужденное по обращению физического лица в отношении ИП Кравцовой А.Р. (ОГРНИП: 318366800094775, ИНН: 366320811245) по факту распространения реклам с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе», Закон о рекламе),

в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

04.07.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ, антимонопольная служба) посредством электронной почты (интернет приемная ФАС) поступило заявление гражданина (вх. № 10298-ИП/23 срок рассмотрения продлен) указывающее на признаки нарушения ФЗ «О рекламе».

В обращении Заявитель сообщил о неправомерном поступлении 04.07.2023 года в 10:40 (московское время 08:40) на телефонный номер «...» звонка от абонента «...». К заявлению приложена аудиозапись (record-1688449251479, продолжительность – 00:50) следующего содержания:

-Наконец-то слышу вас голос. Для вас просто беспрецедентно выгодное предложение от банка-партнера. Позвольте буквально полминуты вашего времени. Алло, алло.

- Хм.

- Мы хотели вам предложить новую классную карту 100 дней без процентов от альфа банка. Сейчас на ней льготный период увеличен до целого года.

- Ты живое?

- Покупайте что хотели, с ней сейчас... хотели бы такую карту? Интересно.

- ты «...»? Разговор записан и будет отправлен.

17.07.2023 года от Заявителя поступило обращение (вх. № 10893-ЭП/23 электронная почта, срок рассмотрения продлен), в котором он сообщил о неправомерном поступлении 04.07.2023 года в 17:07 (московское время 15:07) на телефонный номер «...» звонка от абонента «...». К заявлению приложена аудиозапись телефонного звонка (record-1688472461826, продолжительность – 00:46) следующего содержания:

- Добрый день! Это Юлия из Единого контактного центра. Мы с Вами уже общались по поводу заявки на карту «Целый год без процентов от Альфа Банка». Подскажите, сейчас будет удобно заполнить заявку?

-Фамилию, имя, отчество свою назови!

-Меня зовут Юлия. Я звоню из Единого контактного центра с предложением от Альфа Банка. По поводу заявки направим?

-Я не давал согласия на получение рекламы на этот номер телефона. Это первое. Второе - позвонив сюда, вы нарушили закон. Данная аудиозапись будет направлена в контролирующие органы. Назовите свою фамилию, имя, отчество.

-Я в таком случае прошу прощения у Вас за беспокойство.

-Назовите фамилию, имя, отчество.

Согласно обращениям, согласие на получение данных рекламных звонков Заявитель не давал.

В рамках рассмотрения заявления, антимонопольной службой установлено следующее.

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» (<https://zniis.ru>), абонентские номера «...», «...») с которых совершены звонки, принадлежат ПАО «ВымпелКом» (Воронежская область).

На запрос антимонопольного органа, ПАО «ВымпелКом» представлена информация, что абонентские номера «...», «...» выделены ИП Кравцовой Анастасии Романовне (ОГРНИП: 318366800094775, ИНН: 366320811245) на основании договора на оказание услуг связи № 780226818 от 01.01.2021 года.

24.08.2023 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/18-1687/2023 по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

Заявитель:

- вх. № 10298-ИП/23 от 04.07.2023, вх. № 10892-ЭП/23 от 17.07.2023.

• **Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:**

- ИП Кравцова Анастасия Романовна (ОГРНИП: 318366800094775, ИНН: 366320811245).

Рассмотрение дела назначено на 18.09.2023 года.

29.08.2023 года в адрес Управления гр. «...» представлено согласие на обработку персональных данных (вх. № 13278-ЭП/23 от 29.08.2023 года, электронная почта).

18.09.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-1687/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП Кравцова А.Р. не присутствовала. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от лиц не поступило.

Согласно информации размещенной на сайте «Почта России» в разделе «Отслеживание» (<https://www.pochta.ru/tracking>) отправлению 45002282060546 по адресу: «...», на 18.09.2023-присвоен статус «Ожидает адресата в месте вручения» (по состоянию на 29.08.2023, 17:45).

Комиссией принято направить запрос в УВМ ГУ МВД России по Воронежской области с целью установления местонахождения ИП Кравцовой А.Р.

Комиссия определила: срок рассмотрения дела продлить; рассмотрение дела отложить на другую дату – 10.10.2023.

Управлением направлено определение об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу в УВМ ГУ МВД России по Воронежской области (исх. № 6/10701/23 от 19.09.2023).

10.10.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-1687/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП Кравцова А.Р. не присутствовала. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от лица не поступило.

Согласно информации размещенной на сайте «Почта России» в разделе «Отслеживание» (<https://www.pochta.ru/tracking>) отправлению 45002282060928 по адресу: «...», на 18.09.2023-присвоен статус «Неудачная попытка вручения» (по состоянию на 26.09.2023, 19:58).

Комиссия определила рассмотрение дела отложить на другую дату – 23.10.2023.

19.10.2023 года в Управление поступили запрошенные сведения от УВМ ГУ МВД России по Воронежской области, согласно которым Кравцова Анастасия Романовна зарегистрирована по адресу: «...» (вх. № 16279/23 от 19.10.2023).

23.10.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-1687/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП Кравцова А.Р. не присутствовала. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от лица не поступило.

Согласно информации размещенной на сайте «Почта России» в разделе «Отслеживание» (<https://www.pochta.ru/tracking>) отправлению 45002286065929 по адресу: «...», присвоен статус «Ожидает адресата в месте вручения» (по состоянию на 21.10.2023, 17:26).

Комиссия определила рассмотрение дела отложить на другую дату – 14.11.2023.

14.11.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-1687/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП Кравцова А.Р. не присутствовала. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от лица не поступило.

Согласно информации размещенной на сайте «Почта России» в разделе «Отслеживание» (<https://www.pochta.ru/tracking>) отправление 45002286069729 по адресу: «...», присвоен статус «Вручение адресату почтальоном» (по состоянию на 31.10.2023, 17:26).

Управлением дополнительно направлена телеграмма №927/01006 от 25.10.2023 по адресу: «...». 26.10.2023 указанная телеграмма вручена лично Кравцовой А.Р.

В соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, дело рассмотрено в отсутствие ИП Кравцовой А.Р.

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что рекламы, распространенные путем телефонного звонка:

1) 04.07.2023 года в 10:40 (московское время 08:40) на телефонный номер «...» звонка от абонента «...» следующего содержания:

-Наконец-то слышу вас голос. Для вас просто беспрецедентно выгодное предложение от банка-партнера. Позвольте буквально полминуты вашего времени. Алло, алло.

- Хм.

- Мы хотели вам предложить новую классную карту 100 дней без процентов от альфа банка. Сейчас на ней льготный период увеличен до целого года.

- Ты живое?

- Покупайте что хотели, с ней сейчас... хотели бы такую карту? Интересно.

- ты «...»? Разговор записан и будет отправлен.

2) 04.07.2023 года в 17:07 (московское время 15:07) на телефонный номер «...» звонка от абонента «...» следующего содержания:

- Добрый день! Это Юлия из Единого контактного центра. Мы с Вами уже общались по поводу заявки на карту «Целый год без процентов от Альфа Банка». Подскажите, сейчас будет удобно заполнить заявку?

-Фамилию, имя, отчество свою назови!

-Меня зовут Юлия. Я звоню из Единого контактного центра с предложением от Альфа Банка. По поводу заявки направим?

-Я не давал согласия на получение рекламы на этот номер телефона. Это первое. Второе - позвонив сюда, вы нарушили закон. Данная аудиозапись будет направлена в контролирующие органы. Назовите свою фамилию, имя, отчество.

-Я в таком случае прошу прощения у Вас за беспокойство.

-Назовите фамилию, имя, отчество.

нарушают часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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, 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена путем использования телефонной связи (совершение звонка на абонентский номер «...»);
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц и не является персонифицированной;
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем (АО «Альфа-Банк») и осуществляемой им деятельности и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;
- объектом рекламирования выступает товар (услуги) – услуги АО «Альфа-Банк», в частности, услуги по открытию и обслуживанию карты – 100 дней без процентов. Рассматриваемая информация формирует и поддерживает потребительский интерес к данному товару (беспрецедентно выгодное предложение от банка-партнера, сейчас на ней льготный период увеличен до целого года), что направлено на положительное выделение услуг организации и стимулирование потенциальных потребителей рекламы к обращению к данному хозяйствующему субъекту.
- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе.

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 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Согласие на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламодателю, во-вторых – должно быть выражено явно.

Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

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.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Пленум № 58).

В рассматриваемых случаях под абонентом надлежит понимать владельца абонентского номера «...» (факт принадлежности номера Заявителю подтвержден оператором связи), который сообщил антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение рекламных звонков от абонентов «...», «...».

Факт поступления указанных звонков Заявителю, а также принадлежность телефонных номеров «...», «...» ИП Кравцовой А.Р. подтверждается материалами дела.

С учетом того, что предварительное согласие Заявителя на распространение в его адрес рекламной информации не представлено, распространение реклам на

телефонный номер «...» от абонентов «...», «...», 04.07.2023 года в 10:40 (московское время 08:40) и 04.07.2023 года в 17:07 (московское время 15:07), нарушают требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

С учетом изложенного, рассматриваемая рекламная информация нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение указанной нормы ФЗ «О рекламе», в соответствии с частью 7 статьи 38 данного Закона, возложена на рекламодателя.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что ИП Кравцова А.Р. выступила рекламодателем указанных реклам. Обратного в материалы дела не представлено.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

В силу пункта 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП Кравцовой А.Р. не выдавать, так как Заявителем доказательства повторного получения рекламной информации от абонентов «...», «...» (после обращения в антимонопольный орган) не представлены.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП Кравцову А.Р. рекламодателем рекламы.

2. Признать ненадлежащими рекламы, распространенные путем телефонных звонков 04.07.2023 года в 10:40 (московское время 08:40) на телефонный номер «...» звонка от абонента «...», и 04.07.2023 года в 17:07 (московское время 15:07) на телефонный номер «...» звонка от абонента «...» поскольку в них нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

3. В соответствии с пунктом 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

4. Передать материалы дела для возбуждения административного производства, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП Кравцовой А.Р.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»