

**ИП Петров С.В.**

**Заявитель: Сорокин Н.А.**

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 002/05/18-1925/2023

23.10.2023 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «02» 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 № 002/05/18-1925/2023 возбужденное по обращению физического лица в отношении ИП Петрова Сергея Валерьевича (ОГРНИП 321302500028955, ИНН 301807371814), по факту распространения рекламы 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 сторон, извещенных надлежащим образом,

## **УСТАНОВИЛА:**

07.08.2023 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. № 12047-ИП/23, срок рассмотрения продлен) указывающее на признаки нарушения ФЗ «О рекламе».

В обращении Заявитель сообщил о неправомерном поступлении 07.08.2023 года в 10:31 на телефонный номер «...» звонка от абонента «...». К заявлению приложена аудиозапись (20230807\_103132, продолжительность – 00:43) следующего содержания:

*-Алло, Меня слышно? Здравствуйте, это Юлия Олеговна- кредитный специалист. Я с отличной новостью, для Вас, как для надежного клиента нашего Банка партнера, Альфа-Банк подготовил кредитную карту, с самым длинным*

*льготным периодом в стране - 365 дней, и карта будет абсолютно бесплатной. А еще можно снимать до 50 тысяч в месяц без комиссии, вот это Вау. Это предложение ограничено, если оно вам интересно я продолжу, а потом отвечу на Ваши вопросы, хорошо?*

По мнению Заявителя, реклама направлена без получения предварительного согласия.

В рамках рассмотрения поступившего заявления, антимонопольной службой установлено следующее.

Оператором связи (ПАО «МТС») подтвержден факт поступления звонка в указанное время и дату от абонента «...», а также принадлежность абонентского номера «...» Заявителю. Кроме этого, оператор сообщил, что владельцем телефонного номера «...» с 15.06.2023 года является ИП Петров Сергей Валерьевич (ОГРНИП 321302500028955, ИНН 301807371814, адрес: «...») на основании акта приема-передачи прав и обязанностей по договорам об оказании услуг связи ПАО «МТС» / оказании услуг спутникового телевидения ООО «ЦТВ» / ООО «СТВ» заключенному с ООО «Джин».

03.10.2023 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/18-1925/2023 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 12047-ИП/23 от 07.08.2023.

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

- ИП Петров Сергей Валерьевич (ОГРНИП 321302500028955414024, ИНН 301807371814).

Рассмотрение дела назначено на 23.10.2023 года.

05.10.2023 года Заявителем представлено согласие на обработку персональных данных (вх. № 15484-ЭП/23 электронная почта). Аналогичная информация представлена по почте России (вх. № 15572/23 от 06.10.2023).

18.10.2023 года ИП Петровым С.В. представлены письменные пояснения относительно рассматриваемых обстоятельств и сведения (документы и материалы) в рамках дела (вх. № 16230-ЭП/23 электронная почта).

23.10.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-1925/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе стороны не присутствовали.

Почтовая корреспонденция (определение о возбуждении дела с сопроводительным письмом от 03.10.2023) направленная ИП Петрову С.В. по адресу: «...» получена адресатом 17.10.2023 года.

В соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о дате, времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или это ходатайство не удовлетворено

антимонопольным органом.

С учетом представленных письменных пояснений ИП Петровым С.В., Комиссия Башкортостанского УФАС России считает возможным рассмотреть настоящее дело по существу на основании имеющихся материалов, в отсутствие индивидуального предпринимателя на основании пункта 31 Правил.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия пришла к выводу, что реклама, распространенная по сетям электросвязи (телефонный звонок) 07.08.2023 года в 10:31 на телефонный номер «...» от абонента «...» следующего содержания:

*-Алло, Меня слышно? Здравствуйте, это Юлия Олеговна- кредитный специалист. Я с отличной новостью, для Вас, как для надежного клиента нашего Банка партнера, Альфа-Банк подготовил кредитную карту, с самым длинным льготным периодом в стране - 365 дней, и карта будет абсолютно бесплатной. А еще можно снимать до 50 тысяч в месяц без комиссии, вот это Вау. Это предложение ограничено, если оно вам интересно я продолжу, а потом отвечу на Ваши вопросы, хорошо?*

нарушает 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.

В пояснениях индивидуальный предприниматель указал, что совершил звонок на абонентский номер «...» добросовестно заблуждаясь о характере своих действий. Считал, что озвучил лишь справочную информацию о звонке, а именно пояснил кто и с какой целью звонит, а согласие могло быть получено после озвучивания информации.

Комиссия отмечает, что 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 персонализированной.

- 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 кредитной карты. Рассматриваемая информация формирует и поддерживает потребительский интерес к данному товару путем указания льготного периода, упоминания о бесплатном обслуживании и возможности снятия денежных средств без комиссий, что направлено на положительное выделение услуг Банка 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.

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 рассматриваемом случае под абонентом надлежит понимать владельца абонентского номера «...» (факт принадлежности номера заявителю подтвержден оператором связи ПАО «МТС»), который сообщил антимонопольному органу, о поступлении звонка с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Факт поступления звонка Заявителю, а также принадлежность абонентского номера «...» ИП Петрову С.В. подтверждается материалами дела и не оспаривается.

Индивидуальным предприниматель также указал, что договорные или иные отношения о распространении рекламы отсутствуют, содержание рекламы не согласовывалось. Сведения о номер «...» получены из открытых источников. Определить конкретный источник в настоящее время невозможно.

С учётом изложенного, предварительное согласие абонента телефонного номера «...» на направление рекламы ИП Петровым С.В. не было получено, следовательно, рассматриваемый звонок рекламного характера нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение данной нормы Закона 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 Петров С.В. выступил рекламодателем указанной рекламы. Данный факт не оспаривается.

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.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе индивидуальному предпринимателю не выдавать, так как каждое направление рекламы по сетям электросвязи выступает самостоятельным фактом распространения рекламы, в связи

с чем выдача предписания по уже распространенной рекламе, нецелесообразна.

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 Петрова С.В. рекламораспространителем рекламы.

2. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную путем телефонного звонка 07.08.2023 года в 10:31 на телефонный номер «...» от абонента «...», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушений требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

4. Передать материалы дела для возбуждения административного производства, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»