

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее по тексту – Комиссия, Оренбургское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

.. – председателя Комиссии, руководителя Управления;

.. – члена Комиссии, специалиста – эксперта отдела антимонопольного рекламного контроля, общественных связей;

.. – члена Комиссии, специалиста – эксперта отдела антимонопольного рекламного контроля, общественных связей;

в отсуствии:

заявителя – Д.В., извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела;

ответчика – ИП Б, извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело №056/05/18-908/2022, возбужденное в отношении ИП Б по признакам нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее по тексту – ФЗ «О рекламе», ФЗ № 38) выразившихся в распространении рекламы путем использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы,

УСТАНОВИЛА:

по адресу Оренбургского УФАС России 08.11.2022г. с вх. №10115 поступило обращение Д.В. по факту получения 08.11.2022г. в 16:13 на свой абонентский номер звонка рекламного характера с номера +79581115282, следующего содержания: *«Здравствуйте, это Андрей ИТ-менеджер «ай фитнес» у меня личная новость помимо скидки в 15 тысяч рублей для вас на безлимитный фитнес, а также можете выиграть айфон. Нажмите «1» и я вам перезвоню и расскажу все подробности, нажмите «2» и мы забронируем вам это предложение на 3 дня».*

по мнению заявителя, данная информация распространялась с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»), поскольку согласия на получение рекламной информации Д.В. не давал.

в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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.

В ходе проверки признаков нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении указанной рекламы, Определением исх. №9630 от 28.12.2022г. в отношении ИП Б было возбуждено Комиссионное дело №056/05/18-908/2022.

После анализа имеющихся материалов и действующее законодательство, по результатам проверки установлено следующее.

Информация, поступившая посредством звонка на абонентский номер Д.В. отвечает понятию реклама, закрепленного частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», привлекая внимание потребителя к объекту рекламирования – фитнес клубу.

Факт получения рекламного звонка подтверждается имеющейся в материалах дела детализацией услуг связи, согласно которой 08.11.2022г. в 14:13:42 (московское время) зафиксирован входящий звонок с номера +79581115282, на абонентский номер +7..... заявителя.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер +79581115282 с которого поступил рекламный звонок входит в ресурс нумерации ООО «И».

ОО «И» в своих письменных пояснениях (от 24.11.2022г. вх. №10652) указало, что номер +79581115282 выделен по договору об оказании услуг связи от 04.05.2016г. № юридическому лицу – ООО «С».

В свою очередь, ООО «С» в своем ответе (от 25.11.2022г. вх. №10742) сообщило, что с 20.10.2022г. в рамках Договора об оказании услуг от 11.09.2019г. № абонентский номер +79581115282 был передан в пользование ИП Б.

Согласно предмету вышеуказанного Договора, Оператор на основании лицензий №, №, №, Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций обязуется оказать абоненту (ИП Б) услуги, а абонент обязуется оплачивать оказанные услуги в порядке и сроки, указанные в настоящем Договоре.

Согласно п. 3.1.1 Договора Оператор обязуется выполнить работы по выделению телефонных номеров и по подключению услуг в срок, указанный в заказе.

Факт передачи номера подтверждается заказом от 20.10.2022г. № и приложением 1 к заказу № от 20.10.2022г.

В связи с вышеизложенным, антимонопольным органом в адрес ИП Б неоднократно направлялись запросы (от 01.12.2022г. исх. №8800; от 15.12.2022г. исх. №9218) о предоставлении пояснений по факту совершенного звонка (цель звонка), о предоставлении согласия Д.В. на получение рекламы по сетям электросвязи, данное ИП Б.

месте с тем, запрашиваемые документы и сведения ИП Б в материалы дела не представлены. Доказательства, свидетельствующие о том, что у ИП Б имеется согласие Д.В. на получение рекламы по сетям электросвязи отсутствуют.

соответствии с ч. 1 ст. 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.

согласно пп. 3 п. 15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Исходя из того, что заявитель не давал предварительного согласия на получения указанной рекламы посредством телефонной связи, доказательства иного в материалы дела не представлены, следовательно распространение спорной рекламы осуществлено в нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей.

согласно ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (часть 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Исходя из вышеизложенного рекламодателем является ИП Б.

в случае принятия Комиссией решения о признании рекламы ненадлежащей, в соответствии с ч. 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе» решается вопрос о выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

в связи с устранением нарушения рекламного законодательства на момент

инятия решения, а именно прекращение осуществления телефонных звонков на номер Д.В., обратного в материалы дела не представлено, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания.

на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 48 правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства Российской Федерации № 1922 от 24.11.2020 г., Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу, распространяемую посредством телефонного звонка на абонентский номер Д.В. без его предварительного согласия ненадлежащей и нарушающей ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не давать.

Передать материалы дела №056/05/18-908/2022 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении в отношении ИП Б дела об административном правонарушении, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.