

## РЕШЕНИЕ

### ПО ДЕЛУ № 04-6/2-15-2018

Резолютивная часть решения объявлена 10 августа 2018 года  
г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 24 августа 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

- Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,
- Васильева Ю.О., специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-15-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие заявителя <\*\*\*>., а также представителя ООО «ГОРЭНЕРГО», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 04-6/2-15-2018 возбуждено по заявлению <\*\*\*> (далее - заявитель) в отношении ООО «ГОРЭНЕРГО» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении 08.02.2018 в 11:32 рекламы посредством телефонного звонка на номер <...> <\*\*\*> без предварительного согласия абонента.

Из обращения заявителя следует, что ООО «ГОРЭНЕРГО» навязывает услуги по диагностике и техосмотру пластиковых окон посредством телефонных звонков; при этом заявитель сообщил, что согласия на получение рекламы посредством телефонных звонков не давал, на просьбы в дальнейшем не звонить и удалить номер телефона заявителя из базы ООО «ГОРЭНЕРГО» не реагирует.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе **реклама** 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; **объект рекламирования** - товар, средство его индивидуализации, 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; **ненадлежащая реклама** - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; **рекламораспространитель** - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги компании «Мастер окон».

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

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.

Таким образом, возложена обязанность доказать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламодателя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «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 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. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы».

Телефонный номер заявителя +7906<\*\*\*> закреплен за оператором связи ПАО «ВымпелКом».

Согласно представленной <\*\*\*> аудиозаписи, на телефонный номер <...> <\*\*\*>, выделенный заявителю, 24.08.2017 в 18:45 поступил звонок с

абонентского номера +79065521786 от представителя компании «Мастер окон», который предложил заявителю воспользоваться услугами компании по диагностике и техосмотру пластиковых окон. Несмотря на отказ заявителя, 08.02.2018 в 11:32 поступил звонок с вышеуказанного номера от представителя той же компании «Мастер окон», который вновь предложил воспользоваться услугами компании.

Согласно информации ПАО «ВымпелКом» (письмо от 03.05.2018 № б/н), телефонный номер <...> выделен ООО «ГОРЭНЕРГО» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 30.12.2015 № 586083742.

Содержание телефонных соединений 24.08.2017 и 08.02.2018 свидетельствует, что информация распространялась в автоматическом режиме. При этом озвучивалась информация следующего содержания: «пришла пора проведения профилактики пластиковых окон..., успеете записаться на бесплатный технический осмотр», направленная на привлечение внимания к услугам компании, осуществляющей профилактику пластиковых окон. Также озвучивалась информация о том, что речь идет об услугах организации с названием «Мастер окон». При этом, из содержания телефонных соединений не следует, что с телефонного номера +79065521786, предварительно, до озвучивания рекламной информации, запрашивалось согласие абонента на получение рекламы.

Информация, которая поступила заявителю 24.08.2017 и 08.02.2018 посредством телефонных звонков, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к услугам компании «Мастер окон».

В подтверждение вышеуказанного факта заявителем представлены аудиозапись телефонного соединения от 24.08.2017, скриншот экрана с изображением входящего звонка от 08.02.2018 и детализация оказанных услуг, предоставленная ПАО «ВымпелКом» за 08.02.2018.

Позиция ООО «ГОРЭНЕРГО» указана в письме от 18.05.2018. ООО «ГОРЭНЕРГО» считает, что действия ООО «ГОРЭНЕРГО» правомерны и не нарушают законодательства о рекламе, а ООО «ГОРЭНЕРГО» имеет право совершить звонки рекламного характера без согласия абонента.

Однако позиция ООО «ГОРЭНЕРГО» противоречит требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе, согласно которой 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, а обязанность доказывать наличие согласия <\*\*\*> на

получение рекламы возложена на рекламодателя.

При этом Комиссия учитывает, что заявитель ранее не пользовался услугами организации под названием «Мастер окон» и при телефонном разговоре 24.08.2017 выразил отказ на получение какой – либо рекламы от компании «Мастер окон».

Учитывая вышеизложенное, позиция ООО «ГОРЭНЕРГО» о том, что звонок 08.02.2018 был осуществлен без нарушения законодательства о рекламе, не подтверждается фактическими обстоятельствами.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Действия ООО «ГОРЭНЕРГО» по распространению 08.02.2018 в 11:32 рекламы услуг компании «Мастер окон» посредством телефонной связи на выделенный заявителю телефонный номер <...> <\*\*\*> совершены без предварительного согласия абонента и с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Учитывая, что звонки от компании «Мастер окон» поступили на телефонный номер <...> <\*\*\*> дважды, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи ООО «ГОРЭНЕРГО» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37, 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу, распространенную посредством телефонной связи на номер заявителя +7906<\*\*\*> ненадлежащей; признать действия ООО «ГОРЭНЕРГО» (170002, г. Тверь, Спортивный переулок, д. 10, помещение 2, офис 13, ИНН - 6950036969, ОГРН - 1156952013778), выразившиеся в распространении 08.02.2018 в 11:32 рекламы услуг компании «Мастер окон» посредством телефонной связи на номер абонента +79066529060 без предварительного согласия абонента нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ГОРЭНЕРГО» (170002, г. Тверь, Спортивный переулок, д. 10, помещение 2, офис 13, ИНН - 6950036969, ОГРН - 1156952013778)

предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонных звонков без предварительного согласия абонента.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении рекламодателя вышеуказанной рекламы – ООО «ГОРЭНЕРГО».

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

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, Ю.О. Васильева

### **ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-6/2-15-2018**

### **О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

### **РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ**

24 августа 2018 г.

г.

Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

Васильева Ю.О., специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

на основании решения от 24.08.2018 по делу № 04-6/2-15-2018 и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частей 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ООО «ГОРЭНЕРГО» (170002, г. Тверь, Спортивный переулок, д. 10, помещение 2, офис 13, ИНН - 6950036969, ОГРН - 1156952013778) в **10-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить распространение рекламы услуг компании «Мастер окон» посредством телефонной связи на телефонный номер <...> <\*\*\*> без предварительного согласия абонента и при распространении вышеуказанной рекламы посредством телефонных звонков обеспечить соблюдение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО «ГОРЭНЕРГО» (170002, г. Тверь, Спортивный переулок, д. 10, помещение 2, офис 13, ИНН - 6950036969, ОГРН - 1156952013778) представить в Тверское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 25.09.2018 либо в течение десяти дней со дня исполнения настоящего предписания.**

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, Ю.О. Васильева