

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 058/05/18-192/2021

апреля 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 15 апреля 2021 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 058/05/18-192/2021, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Виктори» (ранее ООО «СОМП»; ИНН 7724486187; ОГРН 1197746497222; далее – ООО «Виктори»), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «ВымпелКом», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 29.01.2021 вх. № 9-э) по вопросу поступления 18.11.2020 в 14:45 телефонного звонка с номера +7 на номер ее телефона +7 с рекламой получения бесплатной юридической консультации. Заявитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «МТС».

В целях установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России 02.02.2021 (вх. № №285-2, 205-2э) направлены запросы в ПАО «ВымпелКом» и ПАО «МТС».

В адрес Пензенского УФАС России 09.02.2021 (вх. №498-э) поступил ответ ПАО «ВымпелКом», согласно которому установлено следующее.

Телефонный номер +7 выделен ООО «XXX» по договору оказания услуг связи № от 05.2003.

Комиссии представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 18.11.2020, в соответствии с которой 18.11.2020 в 14:45 осуществлен звонок с телефонного номера

асно информации, представленной ПАО «МТС» (оператор) абонентский номер +79811502335 выделен ООО «Виктори» (ранее ООО «СОМП»; ИНН 1486187; ОГРН 1197746497222) с 12.10.2020 по договору об оказании услуг связи для корпоративных клиентов).

Пензенским УФАС России определением от 16.03.2021 по факту распространения информации возбуждено дело № 058/05/18-192/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в отношении ООО «Виктори».

4.2021 в адрес Пензенского УФАС России поступило письменное объяснение ООО «Виктори», согласно которому Общество является организацией по оказанию платных юридических услуг на территории Краснодарского края и распространяет информацию среди собственной клиентской базы, члены которой дали свое согласие на обработку персональных данных. При обзвоне собственной клиентской базы была допущена ошибка, вследствие чего звонок был прерван гр. ХХХ.

При рассмотрении дела 15.04.2021 представитель ООО «Виктори» не явился. В материалах дела имеются доказательства надлежащего извещения ООО «Виктори» о месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-192/2021.

В учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «Виктори».

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительных доказательств установлено следующее.

Абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «ВымпелКом» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Федерального закона №324 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» жителям Санкт-Петербурга и Ленинградской области предоставляется возможность получения бесплатной юридической консультации. Зывается помощь по следующим вопросам: пенсионным, финансовым, семейным, жилищным, земельным, трудовым, вопросы защиты прав потребителей банкротство физических лиц. Мы готовы помочь Вам в любой ситуации. Программа рассчитана на граждан от 25 до 65 лет...».

Из поступившего, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных услуг за 18.11.2020, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «ВымпелКом».

В материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ООО «Виктори», озвучивает информацию о привлечении внимания к оказанию юридических услуг, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых

дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, исполнитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности и мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно разъяснению Федеральной антимонопольной службы 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 адресованность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в тексте указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на привлечение 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, 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, 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 получения бесплатной юридической консультации.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой 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.

ший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления № 58 ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения итражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: тасно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по м электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о ламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от ретного рекламораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, дставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы: «...Федерального закона №324 «О бесплатной юридической помощи в сийской Федерации» жителям Санкт-Петербурга и Ленинградской области доставляется возможность получения бесплатной юридической консультации. зывается помощь по следующим вопросам: пенсионным, финансовым, ейным, жилищным, земельным, трудовым, вопросы защиты прав потребителей анкротство физических лиц. Мы готовы помочь Вам в любой ситуации. грамма рассчитана на граждан от 25 до 65 лет...» относятся к рекламе дических услуг, согласие на распространение которых заявитель не давал.

пространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться ко при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь гами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода нтификации.

ятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или ннизация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод ежных средств, телеграфное или иное сообщение.

м образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений ередаче информации, они выступают получателями, но не отправителями бщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по м электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое асие на получение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило

сделанные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением получения бесплатной юридической консультации на номер Заявителя без его предварительного согласия является ООО «Виктори», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (звонков об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Документов, материалов, указывающих, что ООО «Виктори» приняты достаточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного агента на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Виктори» не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из представленных по делу доказательств и установленных обстоятельств дела свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном деле содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ООО «Виктори».

Таким образом, распространение 18.11.2020 в 14:45 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 в нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения принимает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения поступления телефонных звонков с рекламой юридических услуг абоненту ПАО «ВымпелКом» ХХХ.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Виктори» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исходя из вышесказанного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения административных дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу: «...Федерального закона №324 «О платной юридической помощи в Российской Федерации» жителям Санкт-Петербурга и Ленинградской области предоставляется возможность получения платной юридической консультации. Оказывается помощь по следующим вопросам: пенсионным, финансовым, семейным, жилищным, земельным, трудовым, вопросы защиты прав потребителей и банкротство физических лиц. Мы готовы помочь Вам в любой ситуации. Программа рассчитана на граждан от 25 до 65 лет...», распространяемую 18.11.2020 в 14:45 ООО «Виктори» по сетям связи без предварительного согласия абонента Булавиной О.В. на размещение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Виктори» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 15 апреля 2021 года.