

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/05/18-1679/2023

20 декабря 2023 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 027/05/18-1679/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ПАО «Ростелеком» рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителя ПАО «Ростелеком» - (по доверенности № 0804/29/45/22 от 21.09.2022),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Хабаровского УФАС России поступило заявление гр* (вх. № 18032-ЭП/23 от 08.11.2022) о нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении в сети «Интернет» при загрузке WEB-страницы рекламы без согласия абонента на её получение.

Из заявления следует, что 28.09.2023 в 08:24 при попытке входа на один из сайтов в российском сегменте сети «Интернет» в окне WEB-браузера загружена страница с адресом <http://198.19.9.34:8085/267> с рекламой следующего содержания: *«Ростелеком ЛИТРЕС. Здравствуйте! Получайте доступ к эксклюзивному контенту с подпиской «Жанровая». Библиотека любимых книг 58 000 электронных и аудио книг. 14 дней бесплатно для новых подписчиков. 149 рублей /месяц...»*.

Частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

Из содержания вышеуказанной информации следует, что таковая по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам ПАО «Ростелеком» - предоставление сервиса электронных и аудиокниг), формирование и поддержание

интереса к нему.

В силу 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указано в заявлении, согласие на получение рекламы заявитель не давал.

Согласно договору об оказании услуг связи по передаче данных от 06.06.2008, заключенному между ОАО «Дальневосточная компания электросвязи», Хабаровский филиал (правопреемник ПАО «Ростелеком») и

заявителем, последний согласие на использование сведений об абоненте при информационно - справочном обслуживании не предоставлял. Страницу личного кабинета клиента Ростелеком заявитель не посещал и в поисковой строке браузера её не запрашивал. Страница с адресом <http://198.19.9.34:8085/267> загружалась при любых попытках воспользоваться доступом в сеть «Интернет». Кроме того, загружаемая рекламная страница препятствует подключению к беспроводным сетям в мобильных устройствах.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – ФЗ «О связи») электросвязь - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Единая сеть электросвязи Российской Федерации состоит из сетей связи общего пользования (интернет, телефония, ТВ и пр.), присоединенных к ним технологических сетей, выделенных сетей связи, а также сетей связи специального назначения и других сетей для передачи информации при помощи электромагнитных систем.

В пункте 1 статьи 12 ФЗ «О связи» указано, что Единая сеть электросвязи Российской Федерации состоит из расположенных на территории Российской Федерации сетей электросвязи следующих категорий:

сеть связи общего пользования;

выделенные сети связи;

технологические сети связи, присоединенные к сети связи общего пользования;

сети связи специального назначения и другие сети связи для передачи информации при помощи электромагнитных систем.

Согласно части 2 статьи 44 ФЗ «О связи» Правила оказания услуг связи утверждаются Правительством Российской Федерации.

Правилами оказания услуг связи регламентируются взаимоотношения пользователей услугами связи и операторов связи при заключении и исполнении договора об оказании услуг связи, порядок идентификации пользователей услугами связи по передаче данных и предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и используемого ими оконечного оборудования.

По смыслу перечисленных статей ФЗ «О связи» предоставление доступа к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» относится к услугам электросвязи, а именно: к телематическим услугам связи (подпункт «б» пункта 4 раздела XVI Приложения № 2 к Положению о лицензировании деятельности в области оказания услуг связи, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2020 № 2385).

Таким образом, рассылка рекламы при оказании телематических услуг связи, оказываемых оператором на основании соответствующей лицензии и в соответствии с договором, заключенным с абонентом, предусматривающим использование кибернетического пространства (в том числе предоставление доступа к сети «Интернет») должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. При этом, бремя доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы лежит на рекламодателе такой рекламы.

Следовательно, оператор (ПАО «Ростелеком») при распространении рекламы в сети «Интернет» должен был предпринять меры, направленные на получение предварительного согласия абонента (заявителя) на направление рекламы посредством оказания им телематических услуг.

В ходе рассмотрения дела представитель ПАО «Ростелеком» с выявленным нарушением согласилась, пояснив, что в архиве Общества договор с гр. * (заявителем) не найден. В настоящее время предприняты меры по исключению данного абонента из справочно-информационной и рекламной рассылки.

Распространение рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) юридического или физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Местом регистрации физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, является п. Ванино, Хабаровский край.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Установлено, что рекламораспространителем является ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, 191167, г. Санкт-Петербург, набережная Синопская, д. 14, литера А).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: *««Ростелеком ЛИТРЕС. Здравствуйте! Получайте доступ к эксклюзивному контенту с подпиской «Жанровая». Библиотека любимых книг 58 000 электронных и аудио книг. 14 дней бесплатно для новых подписчиков. 149 рублей /месяц...»*, распространенную ПАО «Ростелеком» при загрузке WEB-страницы адресом <http://198.19.9.34:8085/267> без согласия абонента на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ПАО «Ростелеком» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 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 (в трехмесячный срок).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: