

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 3-01/12-2017

ая 2017 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

злютивная часть решения объявлена 12 мая 2017 года.

лссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения

юдательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:
смотрев дело № 3-01/12-2017, возбужденное в отношении ООО, по признакам
лшения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»
ее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

нзенское УФАС поступили обращения абонента ПАО «МТС» по вопросу
упления телефонных звонков на номер его телефона +7... с рекламой о
зедении акции «бесплатное обследование». Заявитель согласия на получение
амы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По
нию заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются
лшением законодательства Российской Федерации о рекламе.

нзенским УФАС России определением от 13.04.2017 по факту распространения
амы возбуждено дело № 3-01/12-2017 по признакам нарушения части 1 статьи 18
«рекламе». Рассмотрение дела назначено на 12.05.2017. К участию в деле в качестве
л, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства
сийской Федерации о рекламе, привлечено ООО

рассмотрение дела 12.05.2017 представитель ООО не явился, в письменных
знениях по делу (вх. от 11.05.2017 № 1807) сообщил, что телефонные звонки на
эр <...> ... осуществлялись работниками Общества путем случайного набора
чентского номера. Распространение рекламы осуществлялось в форме
средственного («живого») диалога работника Общества с указанным абонентом.
зультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно
анных доказательств установлено следующее.

бонентский номер заявителя +7.... в сети оператора услуг связи ПАО «МТС»
упил телефонный звонок с рекламой о проведении акции «бесплатное
ледование». Дата и время поступления рекламы 02.03.2017 в 19:26.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация,
ространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых
дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение
ания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к
у и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования
мается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец
ра, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на
злечение внимания к которым направлена реклама.

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

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее
эделены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны

зоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Им образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, если она направляется по определенному адресному списку.

счет одновременного информирования большого количества людей реклама позволяет ознакомить потребителей с товарами, услугами, реализуемыми на рынке, формировать к ним положительное отношение потребителей, позитивно выделить выделенные организации, товары и услуги из всего существующего ряда.

Информация о проведении акции «бесплатное обследование», распространяемая посредством использования телефонной связи, подпадает под понятие рекламы, а именно: адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к товару (услуге), способствует его продвижению на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по каналам 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. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефонного номера поступило соответствующее рекламное сообщение.

Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В ходе рассмотрения дела установлено, что телефонный номер <...> ... выделен абоненту на основании договора о предоставлении услуг связи с ПАО «МТС». Данное сообщение поступило с номера +7....

Судом У ФАС России в адрес ПАО «МТС» направлен запрос (исх. от 09.03.2017 № 3) о предоставлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение.

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС», номер <...> ... выделен ООО. Им образом, рекламодателем сообщений является ООО. В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламодателя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано.

Им образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия лица, которому принадлежит телефонный номер <...> выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого согласия должен рекламодатель, а в случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

В ходе рассмотрения дела не представлены доказательства того, что им в процессе телефонных звонков с рассматриваемой рекламой было получено согласие Абонента мобильного телефона на получение рекламного сообщения.

Материалами дела № 3-01/12-2017 по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе подтверждается тот факт, что рассматриваемая реклама была отправлена Заявителю на его абонентский номер <...> ... без предварительного согласия абонента или адресата (Заявителя) на получение рекламы.

Тем образом, реклама акции «бесплатное обследование» распространялась посредством использования телефонной связи с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 ФЗ «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.

Тем образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

Следовательно, в материалах дела доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае совершается в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. рекламодателя – ООО.

Рекламодатель обязан соблюдать требования 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.

Выявив вышеизложенное, Комиссия считает действия ООО по распространению на абонентский номер Заявителя по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия, нарушающими часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

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 выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение уведомление о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В акте принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства совершения поступления телефонных звонков с рекламой о проведении акции «бесплатное обследование» абоненту ПАО «МТС».

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

Согласно части 4 статьи 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.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

обязанных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе монопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение и предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Исходя из части 2 пункта 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу о проведении акции «бесплатное обследование», распространяемую 02.03.2017 в 19:26 ООО по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента Л... на получение рекламы, поскольку в ней отсутствуют требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Наказать ООО предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонных звонков без предварительного согласия абонента.

Направить 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.

Справка изготовлена в полном объеме 16 мая 2017 года.

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