

**ООО «Ребята Молотки»**

192019, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24,  
лит. Д, пом. 49 А

**ООО «Ребята Молотки»**

198188, г. Санкт-Петербург, А/Я № 60

**Заявитель:**

<...>

**РЕШЕНИЕ**

(по делу № 002/05/18-332/2021)

22.03.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «24» марта 2021 года

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...>

рассмотрев обращение физического лица (ВХ040174 от 08.02.2021) (вх. № 1817 от 08.02.2021, электронная почта, срок рассмотрения обращения продлен) о признаках нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

**УСТАНОВИЛА:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее по тексту – УФАС по РБ) поступило обращение физического лица (ВХ040174 от 08.02.2021) (вх. № 1817 от 08.02.2021, электронная почта, срок рассмотрения обращения продлен) о признаках нарушения, по мнению заявителя, требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В своём обращении заявитель сообщает, что 05.02.2021 года в 17:12 получил на мобильный телефон номер нежелательный рекламный звонок от абонента +7(812) 213-33-43. К заявлению приложена аудиозапись (Вызов@007812213-33(0078122133343)\_20210205171238, продолжительность 00:21) следующего содержания:

- Добрый день! Вас беспокоит менеджер Елена, ремонтно-строительная компания «Ребята-Молотки». Могли бы уделить мне пару минут?

- Для чего?

- Мы предлагаем свои услуги по ремонту внутренней отделки помещений, хотели уточнить, нужен ли Вам ремонт?

- Нет, спасибо.

- Я вас поняла, всего доброго, до свидания.

В целях всестороннего, полного и объективного рассмотрения вопросов изложенных в обращении, УФАС по РБ был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи (ООО «Т2 Мобайл») для получения сведений (документов и материалов) подтверждающих факт поступления звонка заявителю в указанное время и дату от указанного лица, а также принадлежность абонентского номера +7(911) 818-25-69 заявителю.

24.02.2021 года от ООО «Т2 Мобайл» посредством электронной почты поступили запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 2739 от 24.02.2021) подтвердившие факт принадлежности абонентского номера +7(911) 818-25-69 заявителю, а также факт поступления звонка в указанное время и дату от указанного

лица.

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из официального источника на сайте Федерального агентства связи (<https://rossvyaz.gov.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii>), абонентский номер <...> с которого поступил телефонный звонок +7(812) 213-33-43, выделен ОАО «МТТ» (Санкт-Петербург).

ОАО «МТТ» по запросу УФАС по РБ представлены сведения (документы и материалы) (вх. 2998 от 01.03.2021, электронная почта), что абонентский номер <...> (812) 213-33-43 предоставлен ООО «Ребята Молотки» (ИНН 7811715588, юридический адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А).

02.03.2021 года УФАС по РБ принято решение о возбуждении дела № 002/05/18-332/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле привлечены:

- заявитель - (вх. № 1817 от 08.02.2021);

- рекламодатель - ООО «Ребята Молотки» (ОГРН: 1187847366992, ИНН 7811715588, юридический адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А).

Рассмотрение дела назначено на 22.03.2021 года.

10.03.2021 года от заявителя поступило согласие на обработку персональных данных (вх. № 3584 от 10.03.2021, электронная почта).

22.03.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Ребята Молотки» не присутствовал. От Общества поступили запрошенные сведения (документы и материалы), а также ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя (вх. № 4469 от 22.03.2021, электронная почта). Поступившее ходатайство удовлетворено.

Дело рассмотрено в отсутствие сторон, извещенных надлежащим образом.

Письменные пояснения, представленные ООО «Ребята Молотки»:

«...при этом названный звонок нельзя признать совершенным с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе ввиду следующего...

Звонок на абонентский номер <...> был адресован ООО «Ника». Названный абонентский номер был предоставлен Обществу в составе реквизитов (контактных данных) Заказчика при заключении Договора подряда №82 от 02.03.2019 между ООО «Ребята Молотки» и ООО «Ника».

Таким образом, указанный в реквизитах юридического лица номер телефона расценивался как принадлежащий юридическому лицу клиенту и был впоследствии внесен в клиентскую базу Общества.

К тому же условия заключенного договора предоставляли Обществу право использовать по своему усмотрению контакты (телефон, электронная почта), фото, видеоматериалы Заказчика в рекламных целях, для продвижения оказываемых Обществом услуг (пп. 2.1.8. Договора). По этой причине и был произведен звонок на указанный номер телефона. В настоящий момент абонентский номер <...> исключен из клиентской базы».

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что рекламный звонок, поступивший на номер телефона <...> 05.02.2021 года в 17:12 от абонента +7(812) 213-33-43 нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками

– распространена путем использования телефонной связи; адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Аудиозапись, представленная заявителем, содержит сведения, индивидуализирующие хозяйствующий субъект – ремонтно-строительная компания «Ребята-Молотки» и предлагаемые им услуги – «мы предлагаем свои услуги по ремонту внутренней отделки помещений». Указанная информация не является персонализированной и направлена на продвижение объекта рекламирования – услуг по ремонту.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Факт совершения указанного звонка, ООО «Ребята Молотки» не оспаривается.

Комиссия с доводом ООО «Ребята Молотки», о том, что указанный звонок нельзя признать совершенным с нарушением законодательства РФ «О рекламе» не согласна.

Согласно 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 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.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения заявителя следует, что рекламный звонок поступил без его предварительного согласия.

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 (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 28 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

В рассматриваемом случае под абонентом надлежит понимать владельца абонентского номера <...> (факт принадлежности номера заявителю подтвержден оператором связи ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 2739 от 24.02.2021, электронная почта), который сообщил антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение рекламного звонка от абонента с номером +7(812) 213-33-43.

В свою очередь абонентский номер <...> (812) 213-33-43 предоставлен ООО «Ребята Молотки» в соответствии с заключенным договором № 539-GNEZDO-19/33 между ОАО «МТТ» («Оператор связи») и ООО «Ребята Молотки» («Абонент») от 01.02.2019 года (вх. № 2998 от 01.03.2021, электронная почта).

Между тем, согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Договор подряда № 82 от 02.03.2019 года, на который ссылается Общество, заключен с ООО «Ника» (ИНН 7802597578) в лице генерального директора Чернова А.А. В реквизитах данного договора ООО «Ника» в том числе указан номер телефона - <...>, однако данный номер на момент получения рекламного звонка по настоящее время, принадлежит не юридическому лицу, а <...>, соответственно и предварительное согласие должно быть получено именно от гражданина.

Также Комиссия обращает внимание на то, что из представленной аудиозаписи нельзя сделать вывод, что звонок был адресован ООО «Ника» так как оператором ООО «Ребята Молотки» никак не идентифицируется абонент, которому был направлен звонок.

Таким образом, доказательства наличия предварительного согласия на получение рекламной информации на номер <...> от <...> ООО «Ребята Молотки» не представлено, следовательно, данная реклама нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Ребята Молотки» выступило лицом, распространившим данную рекламу путем использования телефонной связи.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации 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, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пусть и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Ребята Молотки» не выдавать, так как на заседание Комиссии были представлены пояснения, в которых сообщается, что в настоящий момент абонентский номер <...> исключен из клиентской базы, а заявителем доказательства повторного получения рекламных звонков не представлено.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламный звонок, поступивший на номер телефона <...> 05.02.2021 года в 17:12 от абонента +7(812) 213-33-43, ненадлежащей, поскольку она нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. В соответствии с пунктом 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены доказательства устранения правонарушения, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Ребята Молотки» и должностного лица ООО «Ребята Молотки».

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

