РЕШЕНИЕ
по делу № 3-18-17/77-19
«29» мая 2019 года
г. Москва
Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:
председателя Комиссии: <...>а,
членов Комиссии: <...>ой, <...>ой,
рассмотрев дело № 3-18-17/77-19, возбужденное в отношении ООО «РОСТ» (ОГРН 1183702015199, ИНН 3702203857) по факту распространения по сетям электросвязи
посредством телефонного звонка на телефонный номер
<...> рекламы Клиники восстановительной медицины, поступившей 04.10.2018 в 20:51 с телефонного номера +7-903-519-21-32, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о
рекламе), выразившихся в распространении рекламы по сетям электросвязи в отсутствие согласия абонента на получение рекламы,
в отсутствие представителей ПАО «Вымпелком», ООО «РОСТ» (уведомлены надлежащим образом),
УСТАНОВИЛА:
Дело № 3-18-17/77-19 возбуждено в отношении ООО «РОСТ» на основании заявления физического лица
относительно распространения посредством
телефонного звонка на телефонный номер <...> рекламы следующего содержания: «Клиники восстановительной медицины», поступившей 04.10.2018 в 20:51 с телефонного номера +7-903-519-21-32.
Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.
ООО «РОСТ» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 10.08.2018 за
основным государственным регистрационным номером
1183702015199,
ИНН 3702203857 , КПП 370201001.
Согласно материалам дела
№ 3-18-17/77-19
на номер телефона
<...> 04.10.2018 в 20:51 с телефонного номера +7-903-519-21-32 поступила спорная реклама.
Поступление указанной рекламы на телефонный номер <...> подтверждается аудиозаписью поступившего телефонного звонка, а также детализированной выпиской, представленной заявителем.
Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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.
2
В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — Закон о связи), абонент — пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь — любые
излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.
Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется
определенным абонентам.
В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер телефонного звонка.
Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.
При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.
В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия
в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя.
Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц,
вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.
В тексте рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в
себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама, исходя из ее содержания, не имеет ограничений по кругу лиц.
Данная текстовая информация направлена на привлечение внимания к медицинским услугам, имеет целью формирование и поддержание интереса к ним и
их продвижению.
В материалы дела не представлено доказательств осуществления рекламных звонков исключительно на телефонный номер одного физического лица — заявителя.
Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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.
Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена
или иного введения в оборот.
3
Исходя из текста рекламного сообщения, в котором содержится предложение получить медицинские услуги, Комиссия приходит к выводу, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования.
Таким образом, информация, распространенная посредством осуществления на номер телефона <...> звонка, отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством телефонных звонков; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.
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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение
рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.
Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.
Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного
Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации
и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Вместе с тем, согласие 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.
Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а

обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.
Согласно поступившему заявлению физического лица, владельца телефонного номера <...>, согласие на получение рекламы от ООО «РОСТ» он не давал. ООО «РОСТ» наличие такого согласия также не доказано.
Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «РОСТ» установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространении на телефонный номер <...> рекламы «Клиники восстановительной медицины», поступившей 04.10.2018 в 20:51 с телефонного номера +7-903-519-21-32, без предварительного согласия абонента на ее получение.
Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.
Таким образом, распространение вышеуказанной рекламы, с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе является ненадлежащей.
На основании вышеизложенного Комиссией Московского УФАС России установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении
посредством телефонного звонка на телефонный номер <...> рекламы «Клиники
4
восстановительной медицины», поступившей 04.10.2018 в 20:51 с телефонного номера +7-903-519-21-32 , выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи в отсутствие согласия абонента на получение рекламы.
В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.
В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.
Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.
В соответствии представленными ПАО «ВымпелКом» документами, рассматриваемый телефонный звонок был осуществлен на основании договора № 699100186
от 01.10.2018 (далее — Договор), заключенного между ПАО «Вымпелком» и ООО «РОСТ».
Согласно п. 1.3 Договора ПАО «ВымпелКом» оказывает ООО «РОСТ» услуги на основании лицензий, указанных в п. 9, а ООО «РОСТ» оплачивает оказываемые услуги в
соответствии с условиями Договора.
В соответствии с пунктом 4.1 Договора ООО «РОСТ» обязуется не использовать услуги для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов,
массовых рассылок.
На основании изложенного и в силу прямого доступа к телефонному номеру +7-903-519-21-32, ООО «РОСТ» является рекламораспространителем рекламы Клиники восстановительной медицины, поступившей 04.10.2018 в 20:51 с телефонного номера +7-903-519-21-32.
Объективных доводов, свидетельствующих о невозможности соблюдения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе, в том числе в части распространения

незаконной по способу распространения рекламы, ООО «РОСТ» не представлено.
Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях
ООО «РОСТ» установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе,
выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе
посредством использования телефонной связи, в отсутствие согласия абонента на
получение рекламы .
Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения указанной
рекламы, ООО «РОСТ» не представлено.
Согласно пункту 44 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
(пускай 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
5
законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33,
36 Закона о рекламе.
Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности
продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной
информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-
правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых
рассматриваемая реклама размещалась.
Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных
при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны,
исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных
отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав
потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.
На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к
выводу о необходимости выдачи ООО «РОСТ» предписания о прекращении
(недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о
рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения
Закона о рекламе.
В соответствии с пунктом 3.2 ПАО «ВымпелКом» имеет право приостановить
оказание услуг ООО «РОСТ» или ограничить доступ к услуге ООО «РОСТ», уведомив
ООО «РОСТ», в случаях нарушения ООО «РОСТ» требований, установленных

Законом о
связи, Правилами оказания услуг связи по передаче данных и Договором.
Исходя из вышеизложенного, ООО «РОСТ» не исполнило надлежащим образом обязательство перед ПАО
«ВымпелКом», а именно телефонный номер
+7-903-519-21-32 был использован ООО «РОСТ» в целях распространения рекламы.
Таким образом, исходя из положений договора, учитывая все обстоятельства данного дела, в том числе пассивность ООО «РОСТ» при рассмотрении настоящего
дела, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания ООО «ВымпелКом» о принятии мер по предотвращению использования ООО «РОСТ» телефонного номера +7-903-519-21-32 в целях распространения рекламы на телефонный номер <...>.
Выдача предписания ПАО «ВымпелКом» направлено на дополнительную защиту абонента телефонного номера <...> от нежелательной рекламы, поступающей от ООО
«РОСТ» .
Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем,
рекламопроизводителем или рекламараспространителем законодательства о рекламе.
Исходя из части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не
может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.
При этом местом и временем совершения правонарушения является место и время получения каждым конкретным абонентом данной рекламы. Согласно представленным в материалах дела документам и сведениям, спорное сообщение
было распространено 28.12.2018.
Таким образом, срок давности привлечения к административной
6
ответственности на момент оглашения резолютивной части решения не истек.
Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным
органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской
Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России
РЕШИЛА:
1. Признать
ООО «РОСТ»
(ОГРН
1183702015199, ИНН 3702203857)
нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении посредством
телефонного звонка на телефонный номер <...> рекламы Клиники восстановительной

медицины, поступившей 04.10.2018 в 20:51 с телефонного номера +7-903-519-21-32, без предварительного согласия абонента на получение рекламы.
2. Выдать
ООО «РОСТ»
предписание о прекращении нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ПАО «ВымпелКом» (ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301)
предписание о
принятии мер по
предотвращению использования
ООО «РОСТ» телефонного номера +7-903-519-21-32 в целях распространения ненадлежащей рекламы на телефонный номер <...>.
Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской
Федерации.
Председатель Комиссии
<...>
Члены Комиссии
<...>а
<...>а