

ОПРЕДЕЛЕНИЕ  
О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 063/05/18-208/2021

18 мая 2021 г.  
Самара

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – <...>,

Члены Комиссии – <...>,

<...>,

рассмотрев дело № 063/05/18-208/2021, возбужденное в отношении ИП <...> по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») посредством видеоконференцсвязи,

в отсутствии представителей:

заявителя – <...> (<...>), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором 44312358058751 и атрибутом «неудачная попытка вручения 19.04.2021г»; списком внутренних почтовых отправлений №1 от 15.04.2021 г., чеком ККМ от 15.04.2021 г.;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...> (<...>), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором 44312358058768 и атрибутом «Неудачная попытка вручения 20.04.2021»; списком внутренних почтовых отправлений №1 от 15.04.2021 г., чеком ККМ от 15.04.2021 г., а также уведомлялось о проведении заседания в форме ВКС посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела.

заинтересованного лица – \_\_\_\_\_

эксперта – \_\_\_\_\_

переводчика – \_\_\_\_\_

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило обращение гр. <...> (вх.128-гр от 04.02.2021 г.), направленное по электронной почте о получении нежелательных рекламных звонков на номер: +7(916) <...>, а именно 30.01.2021 в 11:51 поступление на данный номер с номера +7 (495) <...> рекламного звонка с предложением оказания медицинских услуг.

Заявитель приложил к заявлению свое согласие на получение Самарским УФАС России информации о детализации счета, телефонных соединениях, смс-сообщениях, а также иных переданных данных на абонентский номер +7(916) <...> в сети оператора сотовой связи ПАО «Мобильные Телесистемы» а также аудиозапись звонка.

Самарским УФАС России был составлен акт осмотра аудиозаписи №1 от 08.02.2021.

Стенограмма записи (З- звонивший; П – получатель звонка):

П: - Слушаю

З: - Алло, добрый день!

П: - Добрый.

З: - Але. Клиника ортопедии и неврологии приглашает Вас на бесплатный осмотр и консультацию...

П: - Скажите, у Вас есть разрешение на подачу рекламы на мой номер?

Самарским УФАС России был направлен запрос в адрес ПАО «Мобильные Телесистемы» (исх.1190/8 от 08.02.2021).

В своем ответе ПАО «Мобильные Телесистемы» (вх.№ ДСП-1510-з от 18.02.2021, вх. №ДСП-1738-з от 25.02.2021) подтвердило принадлежность абонентского номера +7 (916) <...> на основании услуг подвижной радиотелефонной связи <...>, а также подтвердило телефонное соединение 30.01.2021 в 11:51:34 с абонентского номера +7 (495) <...>на абонентский номер +7(916) <...>.

Самарским УФАС России был направлен запрос (исх.№ 1189/8 от 08.02.2021) в адрес ПАО «Вымпелком».

В своем ответе ПАО «Вымпелком» (вх.№ ДСП-1260-з от 12.02.2021) сообщило, что абонентский номер +7 (495) <...> на основании договора №SS332 от 25.06.2017 об оказании услуг связи «Билайн» принадлежит ИП <...> ОГРНИП <...>, ИНН <...>.

Статья 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») определяет, 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Кроме того, в соответствии с частью 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.

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

Таким образом, полученный гр. <...> звонок с абонентского номера +7 (495) <...>, принадлежащего ИП <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/18-208/2021 по признакам нарушения рекламного законодательства, назначила рассмотрение дела на 13 апреля 2021 года.

Рассмотрение дела № 063/05/18-208/2021 было отложено в связи с

необходимостью получения дополнительных материалов, срок рассмотрения был продлен на два месяца. Рассмотрение дела № 063/05/18-208/2021 было назначено на 18 мая 2021 года.

ИП <...> представила пояснения (от 23.04.2021г. № 3248-з) согласно которым сообщила, что не располагает сведениями о распространении рекламы, указанной в заявлении.

ПАО «Мобильные ТелеСистемы» были представлены документы и сведения, в том числе копия договора о предоставлении услуг связи по номеру телефона +7(916)-<...> от 11.09.2010г., абонентом которого является <...>. Вместе с тем, была представлена детализация оказанных услуг за период с 30.01.2021г. по 30.01.2021г. Как следует из пункта 7.6. Правил оказания услуг связи «МТС», абонент вправе выразить свое согласие или отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, когда необходимость такого согласия/отказа предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. Если абонент не выразил своего несогласия, согласие считается оформленным путем подписания договора. Отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, оформляется путем подачи Абонентом Оператору письменного заявления, являющегося неотъемлемой частью договора, либо иным способом, установленным оператором. Такой отказ действует с момента его получения оператором.

В соответствии с частью 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.

Между тем, согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Из представленного ПАО «МТС» договора следует, что абонент, использующий абонентский номер +7(916) <...> при подписании договора выразил согласие с Правилами оказания услуг подвижной радиотелефонной связи МТС, являющимися неотъемлемой частью договора.

При установленных обстоятельствах, оцененных в совокупности, Самарское УФАС России пришло к выводу о том, что подписание абонентом договора об оказании услуг связи от 11.09.2010, содержащего названные выше условия, считается его предварительным согласием на получение рекламы. Абонентом дано согласие на получение любой рекламы, рекламораспространителем которой является ПАО «МТС», независимо от содержания такой рекламы и того, кто именно является рекламодателем - сам оператор или третьи лица.

Кроме того, Самарское УФАС России отмечает, что в соответствии с Письмами ФАС России от 28.11.2013г. № АК/47658/13, 13.02.2015г. № АД/6320/15, 27.12.2017г. № АК/92163/17, объектом рекламирования может быть тот товар (работа, услуга) предназначенный для продажи и иного введения в гражданский оборот, который

можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров (работ, услуг). Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

В рассматриваемом случае, поступивший с абонентского номера +7 (495) <...> на номер +7 (916) <...> звонок не может быть признан рекламой, поскольку представляет собой обобщенное наименование группы услуг и не позволяет выделить конкретную услугу среди ряда однородных услуг и сформировать к нему интерес.

Учитывая изложенное, Самарское УФАС России приходит к выводу, что осуществление рекламного звонка с номера +7 (495) <...>, принадлежащего ИП <...> на номер телефона +7 (916) <...>, принадлежащего гр. <...> не является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### О П Р Е Д Е Л И Л А:

Производство по делу № 063/05/18-208/2021 прекратить.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>