

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ №072/05/18-1/2022

08.04.2022 г. г. Тюмень

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

Председатель Комиссии: <...> - заместитель руководителя управления;

<...> - главный специалист-эксперт отдела КСЗ;

Члены Комиссии:

<...> - ведущий-специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело №072/05/18-1/2022, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие лиц, участвующих в деле:

- заявителя – <...> (уведомленного надлежащим образом – почтовое уведомление – № 80090569355501);

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе,

- ООО «Корпоративные коммуникации» (юридический адрес: 450071, Р.Башкортостан, г. Уфа, ул. Менделеева, д. 170, оф. 1111, ОГРН 1190280011448, ИНН 0273925407, КПП 027601001, дата регистрации: 14.02.2019г.) уведомленного надлежащим образом (почтовое уведомление № 80090569355495),

- ИП <...> (ИНН 860804077395, адрес: <...>), (уведомленной надлежащим образом – почтовое уведомление – № 80099169127761),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 12218 от 06.12.2021 г.).

Из заявлений следует, что на абонентский номер +<...>, зарегистрированный за заявителем, 06.12.2021г. в 10:42, от абонента +79065428756, поступил телефонный звонок рекламного характера, следующего содержания:

«-Алло.

- Здравствуйте звонок из МФПЦ. Законодательством РФ запущена программа по снижению финансовых обязательств. Если у Вас имеются долговые обязательства, которые желаете списать, нажмите 1».

Как указывает заявитель, согласия на получение телефонных звонков рекламного

характера он не давал.

Определением от 18.01.2022 г. возбуждено дело № 072/05/18-1/2022 по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в отношении ООО «Корпоративные коммуникации» по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента.

К рассмотрению дела 17.02.2022 г. ООО «Корпоративные коммуникации» представило запрашиваемые документы и письменные пояснения, из которых следует, что Общество является оператором связи на основании лицензий № 173828 от 18.04.2019г., № 178299 от 31.10.2019г. Номер +79065428756 принадлежит клиенту Общества ИП <...> (ИНН 860804077395, адрес: <...>) на основании договора № 055/20 от 05.11.2020г. (дополнительное соглашение №9).

Определением от 17.02.2022 г. дело № 072/05/18-1/2022 было отложено и продлено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу и привлечения для участия в деле в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ИП <...> (ИНН 860804077395, адрес: <...>).

К рассмотрению дела ИП <...> представила письменные пояснения, в которых подтверждает факт совершения звонка гр. <...>, однако, пояснила, что данная информация не содержит рекламы, а носит информационный характер.

Комиссия, рассмотрев материалы дела №072/05/18-1/2022, пришла к следующим выводам.

Согласно статье 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; **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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Комиссия вопреки доводам ИП <...>., пришла к выводу, что звонок, поступивший на номер заявителя 06.12.2021г. в 10:42 является рекламой на основании следующего.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама - 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.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует

понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. 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.

Согласно п. 2 ст. 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.

В п. 3 ст. 3 Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики, под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В рассматриваемом случае доведенная до заявителя информация отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- распространена посредством телефонной связи;
- адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста телефонного разговора однозначно следует отсутствие у сотрудника колл-центра сведений о получателе рекламного сообщения;
- направлена на привлечение внимания к рекламируемому товару - услугам предоставляемым МФПЦ.

Объектом рекламирования при распространении информации 06.12.2021г. в 10:42 являются услуги, предоставляемые МФПЦ, на привлечение внимания к которым направлен объект рекламирования.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу ч. 1 ст. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указал <...> каких-либо согласий на получение телефонных звонков рекламного характера он не давал.

Таким образом, в распространении вышеуказанной рекламы содержится нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям, представленным ПАО «ВымпелКом» номер +79065428756 выделен абоненту ООО «Корпоративные коммуникации» (ИНН 0273925407, юридический адрес: 450071, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Менделеева, д. 170, оф. 1111) по Договору об оказании услуг связи «Билайн» № 773207155 от 13.11.2020г.

В письменных пояснениях, направленных в адрес Тюменского УФАС России, ООО «Корпоративные коммуникации» поясняет, что Общество является оператором связи на основании лицензий № 173828 от 18.04.2019г., № 178299 от 31.10.2019г. Номер +79065428756 принадлежит клиенту Общества ИП <...> (ИНН 860804077395, адрес: <...>) на основании договора № 055/20 от 05.11.2020г. (дополнительное соглашение №9).

Таким образом, в действиях ООО «Корпоративные коммуникации», отсутствуют признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, так как номер телефона +79065428756 был передан согласно Дополнительному соглашению №9 к договору об оказании услуг связи №055/20 от 05.11.2020г. ИП <...>

В письменных пояснениях от 07.04.2022 ИП <...> подтверждает факт совершения звонка 06.12.2021г. в 10:42 абоненту +<...>. Однако, в материалы дела, надлежащего согласия абонента <...> на получение рекламных телефонных звонков от ИП <...> не поступило.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

Таким образом, Федеральным законом "О рекламе" установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон "О рекламе" возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

При этом 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 N 58).

Таким образом, ИП <...> является рекламораспространителем, в действиях которого содержится нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что на абонентский номер <...> продолжают поступать телефонные звонки рекламного характера от абонента +79065428756, Комиссия считает выдачу предписания нецелесообразной.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания:

«Здравствуйтесь звонок из МФПЦ. Законодательством РФ запущена программа по снижению финансовых обязательств. Если у Вас имеются долговые обязательства, которые желаете списать, нажмите 1», распространенную 06.12.2021г. в 10:42 с абонентского номера +79065428756, посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента +79068218800, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии <...>

<...>

Члены комиссии

<...>