

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 058/05/18-634/2020

октября 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 05 октября 2020 года.

иссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам ушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

смотрев дело № 058/05/18-634/2020, возбужденное в отношении Общества с зниченной ответственностью, по признакам нарушения части 1 статьи 18 ,ерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе»),

УСТАНОВИЛА:

нзенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «Мегафон» по вопросу гупления телефонного звонка на номер его телефона +7с рекламой услуг такси '-207». Заявитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер ратору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные ствия по распространению рекламы являются нарушением законодательства сийской Федерации о рекламе.

нзенским УФАС России определением от 07.09.2020 по факту распространения ламы возбуждено дело № 058/05/18-634/2020 по признакам нарушения части 1 гьи 18 «О рекламе» в отношении ООО «.

рассмотрение дела 05.10.2020 представитель ООО не явился. ООО в новленном порядке уведомлено о дате, месте и времени рассмотрения дела 058/05/18-634/2020 (отчет об отслеживании отправления с почтовым нтификатором №80085552483347).

учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла ложным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО .

ив представленные документы, Комиссия пришла к следующему выводу:

эзультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно анных доказательств установлено следующее.

збонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «Мегафон» гупил телефонный звонок с рекламой следующего содержания:

икси 207-207. Быстро и недорого. Поездки всего от 80 рублей».

а и время поступления сообщения: 23.07.2020 в 16:22. Рекламное сообщение

гупило с номера +7.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации, производитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

Неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определённая адресованная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённым адресному списку.

Целью одновременного информирования большого количества людей реклама призвана ознакомить потребителей с товарами, услугами, реализуемыми на рынке, сформировать к ним положительное отношение потребителей, позитивно выделить определённые организации, товары и услуги из всего существующего ассортимента.

Информация услуг такси «207-207», распространяемая посредством использования телефонной связи, подпадает под понятие рекламы, а именно: адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к товару (услуге), способствует его продвижению на рынке.

Согласно с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признаётся распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если распространитель не докажет, что такое согласие было получено. Распространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или

эфон 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 «МегаФон».

Согласное сообщение поступило с номера +7.

С заявкой в У ФАС России в адрес ООО «МТС» (оператор) направлен запрос (исх. № 03.08.2020 № 2399-2) о предоставлении сведений относительно абонента с телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение.

Согласно информации, представленной ПАО «МТС» (оператор) абонентский номер <...> принадлежит Обществу с ограниченной ответственностью на основании договора № от 01.10.2017 об оказании услуг связи (для корпоративных клиентов).

Таким образом, рекламодателем сообщений является ООО .

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия согласия абонента или адресата, и именно на рекламодателя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано.

Таким 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.

Однако не представлены доказательства того, что им в процессе телефонных переговоров с рассматриваемой рекламой было получено согласие абонента с указанного телефона +7 на получение рекламного сообщения.

Материалами дела № 058/05/18-634/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подтверждается тот факт, рассматриваемая реклама была отправлена Заявителю на его абонентский номер <...> без предварительного согласия абонента или адресата (Заявителя) на получение рекламы.

Таким образом, реклама услуг такси «207-207» 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

статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

в соответствии с пунктом 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Согласно материалам по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее 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.

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

В соответствии с пунктом 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недопустима реклама не допускается.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения принимает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

С даты принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения поступления телефонных звонков с рекламой услуги «207-207» абоненту ПАО «Мегафон».

Выводом из изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение законодательства о рекламе рекламодателями, производителями, рекламодателями законодательства

оссийской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в
ответствии с законодательством Российской Федерации об административных
правонарушениях.

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,
исходя из

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу: «Такси 207-207. Быстро и недорого. Поездки
стоимостью от 80 рублей», распространяемую 23.07.2020 в 16:22 ООО по сетям
телекоммуникации без предварительного согласия абонента на получение рекламы,
поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского
Управления Роспотребнадзора для возбуждения дела об административном правонарушении,
рассмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об
административных правонарушениях.