

РЕШЕНИЕ

«10» февраля 2023г.

г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

....

рассмотрев дело №054/05/18-11/2023, возбужденное по факту распространения рекламной информации посредством осуществления 03.11.2022 телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...>с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

...

.=

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх №17870-ЭП/22 от 10.11.2022г., 17867-ЭП/22 от 10.11.2022г.) по факту нарушения ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при поступлении звонков на абонентский номер заявителя <...>.

При рассмотрении Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области заявления и материалов установлено следующее.

03.11.2022 в 13:00 на абонентский номер заявителя<...> поступил звонок с абонентского номера <...> следующего содержания (приводится в полном объеме):

<начало записи> «- Алло. – Здравствуйте. –Здравствуйте –Меня зовут Надежда, компания Ростелеком, можете говорить? Буквально минутку. –Слушаю вас

- Дело в том, что совсем недавно компания. Ростелеком полностью обновила оборудование и всем новым абонентам предоставляет домашний интернет и современное телевидение с выгодой до 50%, а самое главное вы получаете онлайн кинотеатр Wink совершенно бесплатно и давайте сразу посмотрим есть ли такая возможность в вашем регионе. Вы в каком городе проживаете?

- А на каком основании вы мне звоните?

- *Поняла, до свидания*» <конец записи>.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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 - это 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.

Таким образом, информация, распространенная 03.11.2022г. носит рекламный характер, привлекая внимание к услугам, оказываемым компанией «Ростелеком»: домашний интернет и современное телевидение с выгодой до 50%, онлайн кинотеатр Wink бесплатно.

В силу требований, установленных ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось.

Кроме того, заявителем 18.08.2022г. посредством чата «Ростелеком bot» направлена просьба о прекращении звонков с рекламными предложениями.

Следовательно, данные обстоятельства указывают на наличие нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 ФЗ «О рекламе»).

Согласно ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, размещенной в базе данных перенесенных абонентских номеров, телефонный номер звонившего <...> относится к базе данных оператора ПАО «Вымпелком» (г.Москва и Московская обл.).

Новосибирским УФАС России ПАО «Вымпелком» направлен запрос для установления лица, осуществившего рассматриваемый звонок.

Согласно сведениям, представленным ПАО «Вымпел-Коммуникации», абонентский номер <...> был выделен Индивидуальному предпринимателю Светлакову <...>

Индивидуальный предприниматель Светлаков Е.В. поясняет следующее.

Между ПАО «Ростелеком» и ИП Светлаков Е.В. заключен договор от 25.03.2022 № <...> на оказание услуг по организации и проведению рекламной кампании в целях привлечения новых абонентов для заключения ими договоров с оператором связи и/или подключения абонентам услуг связи дополнительно/взамен к уже подключенным.

Согласно условиям заключенного договора, ИП Светлаков Е.В. самостоятельно получает согласие абонентов на получение рекламы по средствам электросвязи.

В соответствии с п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласно части 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 под абонентом или адресатом понимается 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 рекламораспространителя.

При осуществлении звонка перед озвучиванием информации оператором задается абоненту вопрос о согласии прослушать информацию. В случае отказа абонента, распространение рекламы не производится. Таким образом, способ получения согласия не противоречит нормам ФЗ «О рекламе».

Формирование базы телефонных номеров абонентов производится путем получения ее от заказчика (оператора связи) или, в случае непредставления таковой, путем случайного подбора телефонного номера, с учетом географически определенного кода ресурса нумерации (ABC и DEF) для конкретного субъекта РФ, учитывая техническую возможность оказания услуг связи заказчиком (оператором связи) в этом субъекте.

Рассмотрев доводы ИП Светлакова Е.В., материалы дела Новосибирское УФАС России считает, что действия ИП Светлакова Е.В. содержат нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» на основании следующего.

Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласие абонента может быть выражено в любой форме, но 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.

Согласие на получение рекламы, не позволяющее однозначно установить, кто именно его дал, является ненадлежащим и влечет нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О

рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ 24.11.2020г. №1922

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, распространенную 03.11.2022 в 13:00 на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...> следующего содержания (приводится не в полном объеме):

<начало записи> <начало записи> «...*Меня зовут Надежда, компания Ростелеком, можете говорить? Буквально минутку... Дело в том, что совсем недавно компания. Ростелеком полностью обновила оборудование и всем новым абонентам предоставляет домашний интернет и современное телевидение с выгодой до 50%, а самое главное вы получаете онлайн кинотеатр Wink совершенно бесплатно и давайте сразу посмотрим есть ли такая возможность в вашем регионе. Вы в каком городе проживаете?..*» <конец записи>, ненадлежащей,

а Индивидуального предпринимателя Светлакова <...> нарушившим ч.1 ст.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.

2. Выдать ИП Светлакову Е.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «10» февраля 2023 г.

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

