

**Заявитель:**

<...>

**Ответчик:**

ООО «Коннект»

ул. Конная д. 13, лит. А, ком. 25-3, Санкт-Петербург, 191024

**РЕШЕНИЕ по делу № 078/05/18-1077/2022**

Резолютивная часть оглашена «25» октября 2022 года Санкт-Петербург

Изготовлено в полном объеме «27» октября 2022 года

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 078/05/18-1077/2022 по признакам нарушения ООО «Коннект» (ИНН 7842198361, ОГРН 1217800190190, адрес 191024, Санкт-Петербург, ул. Конная д. 13, лит. А, ком. 25-3) части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы 16 августа 2022 года в 13:59 на абонентский номер заявителя <...> посредством совершения звонка при помощи автоматического дозвонивания с абонентского номера <...>. без предварительного согласия заявителя,

в отсуствии

- заявителя (согласно обращению);

-лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе законного представителя — ООО «Коннект».

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России) поступило обращение физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, рекламы стоматологических услуг, нарушающей требования части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Спорная реклама в виде автоматизированной аудиозаписи поступила 16.08.2022 в 13:59 на абонентский номер заявителя <...> от абонента с номером <...>.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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, информирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Заявителю поступила информация следующего содержания: «В течение 3-х дней Вам доступна скидка 30% на протезирование зубов и возможность сделать панорамный снимок 3Д бесплатно. Для получения подробностей нажмите цифру один».

Доведенная до сведения пользователя абонентского номера <...> информация о стоматологических услугах носит обобщенный характер, формирует интерес к указанным услугам и способствует их продвижению на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация отвечает всем признакам рекламы, применительно к пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: распространена посредством электросвязи, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

На основании вышеизложенного следует, что информация поступившая на абонентский номер заявителя 16 августа 2022 в 13:59 посредством совершения звонка от абонента с номером <...> является рекламой.

Требования к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи, установлены статьей 18 ФЗ «О рекламе».

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.

Порядок дачи согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи Федеральным законом «О рекламе» не установлен, однако такое согласие должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать абонента и суть его волеизъявления на получение рекламы.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламы по сетям электросвязи от абонента с номером <...>.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Под запрет, установленный в части 2 статьи 18 Закона о рекламе, попадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

В данном случае когда абонент отвечал на входящий вызов, ему транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения, что позволяет сделать вывод о том, что рассматриваемый звонок совершен с помощью автоматического набора номера и дальнейшего озвучивания рекламного сообщения, предварительно записанного либо созданного с помощью компьютерных программ, а равно звонок с сообщением рекламного характера совершен без участия человека.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность

за нарушение требований, установленных частью 1 и частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламодатель.

Признание конкретного лица рекламодателем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Абонентский номер <...>, с которого поступил звонок, входит в ресурс нумерации ПАО «ВымпелКом».

На основании поступивших от ПАО «ВымпелКом» документов и материалов в Санкт-Петербургское УФАС России, рекламодателем указанной рекламы является ООО «Коннект» (ИНН 7842198361, ОГРН 1217800190190, адрес 191024, Санкт-Петербург, ул. Конная д. 13, лит. А, ком. 25-3).

Таким образом, в действиях ООО «Коннект» как рекламодателя усматриваются признаки нарушения части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

В этой связи определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (исх. № 78/21374/22 от 15.09.2022) в отношении ООО «Коннект» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1077/2022 по признакам нарушения требований части 1 и части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1077/2022 назначено на 04.10.2022 в 10 часов 30 минут в режиме видеоконференцсвязи (далее — ВКС).

04.10.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18-1077/2022 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению) и законный представитель ООО «Коннект» на рассмотрение дела не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела. Ходатайств в Санкт-Петербургское УФАС от заявителя и ООО «Коннект» не поступало.

04.10.2022 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных документов.

Определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 04.10.2022 исх. № 78/22867/22 срок рассмотрения дела № 078/05/18 1077/2022 продлен до 15 декабря

2022 года.

Определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 04.10.2022 исх. № 78/22868/22 рассмотрение дела назначено на 25 октября 2022 года в 10 часов 30 минут.

25.10.2022 на рассмотрении дела № 078/05/18-1077/2022 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению) и законный представитель ООО «Коннект» на рассмотрение дела не явились при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела. Ходатайств от заявителя, законного представителя ООО «Коннект» в Управление не поступало.

Рассмотрев материалы дела № 078/05/18-1077/2022 Комиссия приходит к следующим выводам:

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...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 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования

статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя....».

В материалах дела № 078/05/18-1077/2022 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «Коннект».

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя, а именно ООО «Коннект», не выражено.

Согласно Письму ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Следовательно, такие обстоятельства рассматриваются антимонопольными органами как нарушение рекламодателем требований части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Исходя из аудиозаписи разговора, представленной заявителем в Санкт-Петербургское УФАС России в начале разговора содержится воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), что является нарушением части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ООО «Коннект» допущенных нарушений законодательства о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Выбранный Санкт-Петербургским УФАС России способ защиты

общественных отношений основан положениях ФЗ «О рекламе» и направлен на защиту прав потребителей.

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 законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «О рекламе».

Комиссия, изучив материалы дела, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Коннект» (ИНН 7842198361) 16.08.2022 в 13:59 на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия посредством осуществления звонка с использованием автоматического дозвонивания от абонента с номером <...>, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 и частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать в действиях рекламораспространителя ООО «Коннект» (ИНН 7842198361) нарушение части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы без согласия абонента.

3. Выдать рекламораспространителю ООО «Коннект» (ИНН 7842198361), предписание об устранении допущенных нарушений, указанных в п. 2 настоящего решения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Коннект» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях.

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