

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-223/2019

«13» ноября 2019 г. г. Смоленск

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

заместитель <...> ,

председателя Комиссии: <...> ,

члены Комиссии: <...> ,

рассмотрев дело № 067/05/18-223/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством использования телефонной связи без согласия на то абонента, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

представители лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «А» (место нахождения: <...>; ОГРН <...>, ИНН/КПП <...>, дата регистрации <...>) и заявитель К. (г. Смоленск) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 22.08.2019 поступило обращение К., в котором указано, что на его абонентский номер +<...> поступил звонок от компании «К», рекламного характера. Звонок поступил 22.08.2019 в 12:08 с номера +<...>. В своем обращении К. указывает, что своего согласия на получения данной рекламы не давал. Заявитель просит привлечь лицо, которое распространяло рекламу без его на то согласие, к административной ответственности. К обращению прилагалась запись телефонного разговора следующего содержания:

*«Представитель оператора: .... от оператора связи хотелось бы сообщить Вам о специальной скидке для новых абонентов. Вам удобно?»*

*Заявитель: Не знаю.*

*Представитель оператора: Вас не слышно, повторите пожалуйста.*

*Заявитель: Мне тоже Вас плохо слышно. Кто Вы и что Вам нужно?»*

*Представитель оператора: - Смотрите, компания «К», звонит всем, кто ещё не пользуется нашими услугами. Мы предоставляем тариф с мобильной связью и бесплатным домашним интернетом всего за 315 рублей, т.е. всего за 350 рублей Вы получаете мобильную связь с без лимитным мобильным интернетом, а так же домашний интернет со скоростью со скоростью 100 Мегабит, за которые ничего не нужно будет платить. Для начала нужно проверить возможность подключения тарифа в Вашем регионе. Скажите, Вы в каком городе проживаете?»*

*Заявитель: Давайте, Вы изначально представитесь, кто Вы и что, от имени какой*

*организации Вы звоните и откуда у Вас мой номер телефона?.*

*Представитель оператора: Ну смотрите, я набираю Ваш номер по телефону. Первые несколько цифр взяты из открытых источников...*

*Заявитель: Скажите имя и отчество Ваш, кто Вы?*

*Представитель оператора: странно, у нас не указано, что Вам уже звонили, а подскажите, у Вас есть дома интернет?*

*Заявитель: Вы глухой? Я задал Вам вопрос и жду на него ответ.*

*Представитель оператора: Вы пропадаете, извините, не могли бы Вы повторить?*

*Заявитель: Представьтесь, Ваше фамилия, имя и отчество?*

*Представитель оператора: Ну наверняка у Вас хороший интернет и Вы им довольны, но оплачиваете его. Представьте, что у Вас будет такой же интернет, только всегда бесплатный. И самое главное, Вам не нужно отказываться от текущего интернета. Вы можете провести наш как дополнительный и сравнить качество, а дальше сделать выбор. Я думаю, что как минимум стоит проверить адрес на наличие подключения. Подскажите, Вы в каком городе проживаете?*

*Заявитель: Ваше фамилия, имя и отчество, я его не услышал.*

*Представитель оператора: Не расслышал, повторите, пожалуйста.*

*Заявитель: Ваше фамилия, имя и отчество?*

*Представитель оператора: Вас не слышно, повторите пожалуйста.*

*Заявитель: Ваше фамилия, имя и отчество?*

*Представитель оператора: Алло, Вас не слышно.*

*Заявитель: Алло.*

*Представитель оператора: Алло, Вас плохо слышно. Я Вам сейчас перезвоню»*

Согласно тексту телефонного разговора, заявителю поступил телефонный звонок от оператора связи «К» с сообщением о том, что компания «К» предоставляет тариф со специальной скидкой для новых абонентов, в который входит мобильная связь и бесплатный домашний интернет, всего за 315 рублей в месяц и с предложением его подключения для тестирования. На вопросы заявителя, представитель компании «К» не отвечал, ссылаясь на плохую связь, но продолжал рекламировать тариф компании «К» для новых абонентов, не получив на это согласия абонента. К заявителю К. по имени, отчеству и (или) фамилии в ходе телефонного разговора не обращались.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «Реклама - 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 - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Закона «О рекламе», под рекламой понимается определённая неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённому адресному списку. Распространение рекламной информации посредством радиотелефонной связи не может быть произведено иначе, как на конкретный абонентский номер <...>. Специфика связи с абонентами посредством телефонных звонков сама по себе не может являться основанием для признания информации, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Таким образом, указанная информация, распространяемая посредством использования телефонной связи на номер абонента +<...>, является рекламой, так как предназначена для неопределённого круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к компании «К» и способствует продвижению её услуг на рынке.

В соответствии с частью 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 реклама признается распространённой 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».

Таким образом, распространение рекламной информации о тарифе компании «К» посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента +<...> без его на то согласия, указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

ООО «Т2Мобайл» факт поступления 22.08.2019 в 12:08 на абонентский номер +<...> голосового вызова с телефонного номера +<...> подтверждает.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемого на сайте Федерального агентства связи, номер телефона +<...> входит в состав ресурса

нумерации, выделенного ОАО «М» (регион – г. Москва и Московская область).

Согласно письму ОАО «М» от 11.09.2019 № 002/025-7645, абонентский номер +<...> был выделен ООО «А» в рамках заключенного между ОАО «М» и ООО «А» договора № <...>.

Согласно сведениям из выписки ЕГРЮЛ основной вид деятельности ООО «А» - «Деятельность по оказанию консультационных и информационных услуг» (Код ОКВЭД 63.99.1). Одним из дополнительных видов деятельности является «Деятельность web-порталов» (Код ОКВЭД 63.12).

Смоленским УФАС России 31.10.2018 в отношении ООО «А», которому выделен в пользование номер телефона + <...> и с которого поступил звонок рекламного характера без согласия на то абонента, было вынесено Определение о возбуждении дела 067/05/18-223/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 13.11.2019 в 10:00.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 21.10.2019, ООО «А» был представлен договор № <...> заключенный между ООО «А» (далее - Исполнитель) и ПАО «К» (далее – Фирма). Согласно статье 2 договора предметом договора является оказание услуг Исполнителем по продвижению Услуг связи ПАО «К» по заданию Фирмы. В том числе Исполнитель принимает на себя обязательство оформлять заявки через Web-интерфейс Фирмы или по телефону сотрудника Фирмы или e-mail с заполнением обязательных полей, предусмотренных административно-биллинговой системой Фирмы. Согласно пункту 3.1 договора Исполнитель обязуется распространять среди клиентов рекламную информацию об услугах и осуществлять заведение заявок через Web-интерфейс, по телефону или e-mail. Согласно пункту 5.1 договора Исполнитель должен осуществлять информационно-справочное обслуживание клиентов в части предоставления справочной информации о введении новых и/или дополнительных телекоммуникационных услуг при помощи соответствующих средств и персонала для того, чтобы гарантировать выполнения своих обязательств по настоящему договору.

Согласно письму ООО «А» от 11.11.2019 абонентский номер +<...> общество не передавало в пользование третьим лицам. Формирование базы телефонных номеров абонентов для распространения рекламы компании «К» производится путём случайного подбора телефонного номера с учётом географически определённого кода ресурса нумерации (ABC и DEF) для конкретного субъекта РФ, учитывая техническую возможность оказания услуг связи заказчиком в этом субъекте. Оператором задан вопрос о заинтересованности заявителя в получении озвученной по телефону информации, что согласно статье 18 Закона «О рекламе» является согласием на получение рекламы. Распространение рекламы 22.08.2019 на номер телефона +<...> производилась при условии предварительного согласия абонента на получение рекламы. В случае, если абонент не выразил явного согласия, ООО «А» не производит распространение рекламы в адрес абонента.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» при дозвоне на номер телефона + <...> сотрудник ООО «А» должен был удостовериться в том, готов ли абонент прослушать рекламную информацию, т.е. получить предварительное согласие абонента на распространение рекламы посредством

телефонной связи. Однако данные действия, согласно записи телефонного разговора, сотрудником ООО «А» не произведены.

Таким образом, распространение рекламной информации услуг связи компании «К» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонка с телефонного номера +<...> на номер телефона абонента +<...> без его на то согласия, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Учитывая изложенное, **рекламораспространителем указанной выше рекламы** является ООО «А».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Смоленского УФАС России считает, что лицом, допустившим нарушение законодательства о рекламе является ООО «А» и в целях прекращения распространения ненадлежащей рекламы услуг компании «К» Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно ООО «А».

ООО «А» в письме от 11.11.2019 ходатайствовало о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «А». От заявителя каких либо ходатайств в Смоленское УФАС России не поступало.

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 067/05/18-223/2019, признала их достаточными для принятия решения в отсутствие лиц, участвующих в деле.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу услуг компании «К», распространяемую ООО «А» посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента +<...> без его на то согласия, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «А» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме «19» ноября 2019 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель

заместитель

<...>

председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

<...>

<...>