

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-28-2017

Резолютивная часть решения объявлена 02 марта 2018 года
г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 19 марта 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

- Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,
- Соловьев В.Д., специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-28-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы услуг компании Дом.ru, поступающей посредством использования средств телефонной связи без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя <***>, а также представителя АО «ЭР-Телеком Холдинг», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 04-6/2-28-2017 возбуждено по заявлению <***> (далее также заявитель) в отношении АО «ЭР-Телеком Холдинг» (далее – Общество) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении 18.10.2017 в 16:45 рекламы посредством телефонного звонка на номер <...> <***> без предварительного согласия абонента.

По мнению заявителя, Общество навязывает услуги связи посредством телефонных звонков, согласия на получение рекламы посредством телефонных звонков она не давала, на просьбы ей больше не звонить и удалить ее номер телефона из базы Общество не реагирует.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе **реклама** это 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, средство его индивидуализации, 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; **рекламораспространитель** - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги компании Дом.ru.

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

Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара,

реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

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 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.

Таким образом, возложена обязанность доказать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламодателя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать 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 рекламодателя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы».

Телефонный номер абонента +7906<***> отнесен к ресурсу нумерации оператора связи ПАО «ВымпелКом».

На телефонный номер <...> <***>, выделенный заявителю, 06.10.2017 в 16:33 поступил звонок с абонентского номера +74822781724 от представителя компании «Дом.ru», который предложил заявителю воспользоваться услугами компании «Дом.ru». Несмотря на отказ заявителя, 18.10.2017 в 16:45 поступил звонок с вышеуказанного номера от представителя той же компании «Дом.ru».

Содержание телефонных разговоров 06.10.2017 и 18.10.2017 однозначно свидетельствует о том, что его целью является ознакомление с услугами связи Общества. При этом заявитель не является абонентом Общества, а является абонентом иного оператора связи, а, следовательно, звонки имеют рекламную цель, то есть направлены на привлечение внимания к услугам компании «Дом.ru», формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В подтверждение вышеуказанного факта Заявителем представлены аудиозапись телефонных соединений и детализация звонков, предоставленных ПАО «ВымпелКом» в период с 04.10.2017 по 18.10.2017.

Законом о рекламе предусмотрена обязанность рекламодателя по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя, при этом АО «ЭР-Телеком Холдинг» не представило доказательства наличия согласия заявителя на получение рекламы услуг компании «Дом.ru».

Комиссия учитывает, что телефонные звонки по номеру заявителя поступили дважды в течение октября 2017 года, о чем свидетельствует детализация входящих звонков от оператора связи – ПАО «ВымпелКом», а Общество не смогло пояснить цель многочисленного обзвона для мониторинга абонентов, учитывая, что заявитель никогда не пользовался услугами компании «Дом.ru» и 06.10.2017 при телефонном разговоре выразил отказ на получение какой – либо рекламы от компании «Дом.ru».

Учитывая вышеизложенное, позиция АО «ЭР-Телеком Холдинг» (письмо от 29.12.2017 № ТВР-02-05/00042) о том, что звонок 18.10.2017 был осуществлен не с целью рекламы, а в целях исследования телекоммуникационной отрасли г. Твери, не подтверждаются фактическими обстоятельствами.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

При таких обстоятельствах действия АО «ЭР-Телеком Холдинг» по распространению 18.10.2017 в 16:45 рекламы услуг АО «ЭР-Телеком Холдинг» посредством телефонной связи на выделенный заявителю телефонный номер <...> <***> совершены без предварительного согласия абонента и с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37, 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную 18.10.2017 в 16:45 посредством телефонной связи на номер заявителя +7906<***> ненадлежащей; признать действия АО «ЭР-Телеком Холдинг» (614990, г. Пермь, ш. Космонавтов, д. 111, корпус 43, ИНН 5902202276, ОГРН 1065902028620), выразившиеся в распространении 18.10.2017 в 16:45 рекламы услуг компании «Дом.ru» посредством телефонной связи на номер абонента +7906<***> без предварительного согласия абонента нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

2. Выдать АО «ЭР-Телеком Холдинг» (614990, г. Пермь, ш. Космонавтов, д. 111, корпус 43, ИНН 5902202276, ОГРН 1065902028620) предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонных звонков без предварительного согласия абонента.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении рекламодателя вышеуказанной рекламы – АО «ЭР-Телеком Холдинг».

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

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, В.Д. Соловьев

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-6/2-28-2017

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

19 марта 2018 г.

г.

Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя

управления,

члены Комиссии:

Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

Соловьев В.Д., специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

на основании решения от 19.03.2018 по делу № 04-6/2-28-2017 и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частей 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ЭР-Телеком Холдинг» (614990, г. Пермь, ш. Космонавтов, д. 111, корпус 43, ИНН 5902202276, ОГРН 1065902028620), в **10-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить распространение рекламы услуг компании «Дом.ru» посредством телефонной связи на телефонный номер <...> <***> без предварительного согласия абонента и при распространении вышеуказанной рекламы посредством телефонных звонков обеспечить соблюдение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, В.Д. Соловьев