

января 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 26 января 2022 года.

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

рассмотрев дело № 058/05/18-1011/2021, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС получило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 22.10.2021 вх. №5315-э) по поводу поступления 21.10.2021 в 19:46 телефонного звонка с номера +7 на номер его телефона +7 с рекламой. Заявитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Интернод».

в соответствии с установлениями рекламодателя Пензенским УФАС России направлены уведомления в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 25.10.2021 № 3639-2) и в ООО «Интернод» (исх. от 25.10.2021 №3632-2).

в соответствии с сообщением Пензенского УФАС России 28.10.2021 (вх.№2973) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», в котором установлено следующее.

абонентский номер +7 выделен Р. по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

в соответствии с представленной детализацией звонков на абонентский номер +7 за 21.10.2021, согласно которой 21.10.2021 в 19:46:16 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

в соответствии с информацией, представленной ООО «Интернод» (оператор) абонентский номер выделен ООО «Спейстел» (ИНН 7735140543; ОГРН 1157746073242; 124460, г. Москва, г. Новоград, пр-д 2-й Западный, д. 1, стр. 1).

в соответствии с определением Пензенского УФАС России от 11.11.2021 по факту распространения указанной рекламы возбуждено дело № 058/05/18-1011/2021 по признакам нарушения

и 1 статьи 18 «О рекламе» в отношении ООО «Спейстел». Рассмотрение дела было ачено на 09.12.2021 в 10 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127, к. 301.

ояснений ООО «Спейстел» (вх. №3789 от 25.11.2021) следует, что Общество является атором связи и не осуществляет деятельность по распространению рекламы.).2021 телефонный номер +7 в рамках договора об оказании услуг № МСК-883/21 от).2021 был передан в пользование индивидуальному предпринимателю.

еделением от 10.12.2021 исх. № 4416-2 ненадлежащий ответчик ООО «Спейстел» знен на надлежащего ответчика ИП . К участию в деле в качестве лица, в действиях рого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о аме, привлечен ИП. В ходе рассмотрения дела Комиссией дело было отложено до .2022.

рассмотрении настоящего дела ИП не присутствовал. В адрес Пензенского УФАС ии представил ходатайство о рассмотрении дела № 058/05/18-1011/2021 без его :тия.

ив представленные документы, Комиссия пришла к следующему выводу:

зультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных изательств установлено следующее.

абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» упил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Здравствуйте. Я Алиса систент от Яндекса. Мы запустили программу Яндекс плюс при поддержке банка «ВТБ» дирующих брокеров страны. Теперь каждый из вас может погрузиться в мир стиций и получить свою прибыль вместе с нами. Если Вам интересно нажмите 1» .

г поступления, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных г за 21.10.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ООО «Т2 айл».

материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, ржание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера 53332407, принадлежащего ИП , озвучивает информацию о привлечении внимания к анию услуг Яндекс (предложение запуска программы Яндекс плюс при поддержке :а «ВТБ» и лидирующих брокеров страны), формирование или поддержание интереса к и их продвижение на рынке.

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, ространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к акту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его движение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, дство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты лектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым авлена реклама.

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

еральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624

яснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Ключевой 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, 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законодательством 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 идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования является предложение о запуске программы Яндекс Плюс при поддержке банка «ВТБ» и лидирующих брокеров страны.

Согласно части 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в случае обращения абонента или адресата к нему с таким требованием.

Судом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указанное 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 факса поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не устанавливает порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изъясления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

В ходе рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель заявил: «Мы запустили программу Яндекс Плюс при поддержке банка «ВТБ» и лидирующих брокеров страны. Теперь каждый из вас может погрузиться в мир инвестиций и получить с нами прибыль вместе с нами» относятся к рекламе услуг Яндекса (предложение запуска

раммы Яндекс плюс при поддержке банка «ВТБ» и лидирующих брокеров страны), а также на распространение которых заявитель не давал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей телефонного номера или уникального кода идентификации.

Адресат содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

При этом звонком с предложением услуг Яндекса на номер Заявителя без его предварительного согласия является ИП, что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России отсутствуют документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ИП не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 Федерального закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

им образом, распространение 21.10.2021 в 19:46:16 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

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

дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства факта поступления телефонных звонков с рекламой услуг Яндекса абоненту ООО «Лобайл» Р.

в связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ИП. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

в силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

исходя из содержания части 2 пункта 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу: «Здравствуйте. Я Алиса – ассистент от Яндекса. Мы сделали программу Яндекс плюс при поддержке банка «ВТБ» и лидирующих брокеров страны. Теперь каждый из вас может погрузиться в мир инвестиций и получить свою прибыль вместе с нами. Если Вам интересно нажмите 1», распространяемую 21.10.2021 в 19:46:16 ИП по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента Р. на размещение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном пунктом 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.