

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА**

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «И»

г. Москва,

117648

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной
антимонопольной**

Заявитель:

<...>

службы

по Псковской области г. Санкт-Петербург

ул. Кузнечская, 13, г. Псков, 180017

Заинтересованное лицо:

тел./факс (8112) 66-55-53

<...>

e-mail: to60@fas.gov.ru

Ленинградская область

№ _____

на № _____ от

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА

ПО ДЕЛУ № 060/05/18-15/2020

Резолютивная часть решения оглашена 03 июня 2020 года

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

Заместитель председателя Комиссии:

< ... > заместитель руководителя - начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России;

Члены Комиссии:

<...>. – главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России;

< ... > – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, антимонопольного контроля органов власти и рекламы Псковского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 060/05/18-15/2020, возбужденного по факту поступления на мобильный телефон (номер <...>) нежелательного звонка без предварительного согласия абонента, в режиме видеоконференции, с участием законного представителя ООО «И», заявителя <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Псковского УФАС России поступило заявление <...> (Вх. № 1031-з от 14.11.2019) о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения 13.11.2019 в 17:43 на мобильный телефон (номер <...>) нежелательного звонка с предложением заработка на биржевой торговле, осуществленного с номера +74993504952.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – это 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 продвижению на рынке.

Вышеуказанный звонок, осуществленный на мобильный телефон (номер +79217587696) является рекламой, так как содержит признаки рекламы,

установленные п. 1 ст. 3 Закона о рекламе:

1. 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.

Оценивая содержание вышеуказанного звонка, а именно: предложение о сотрудничестве с аналитической компанией и как результат этого сотрудничества - получение дополнительного заработка на финансовом рынке биржевой торговли - ассоциируется у потенциального потребителя с услугами в сфере биржевой торговли. Соответственно объектом рекламирования являются услуги в сфере биржевой торговли.

2. Информация адресована неопределенному кругу лиц.

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.

Звонок, поступивший на телефон Заявителя, не носит персонифицированный характер.

3. Информация, которая поступила Заявителю посредством телефонного звонка, направлена на формирование и поддержание интереса потребителей к услугам по обучению и консультированию в сфере биржевой торговли.

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.

Распространенная на номер Заявителя информация соответствует

определению рекламы, данному в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной 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.

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.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложено на рекламодателя.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе, Псковским УФАС России был направлен запрос в адрес ПАО «Мегафон», в соответствии с ответом на который (Вх. № 48-р от 15.01.2020), факт поступления звонка на номер Заявителя (+79217587696) 13.11.2019 в 17:44 подтверждается предоставленной оператором детализацией услуг связи.

Определением Псковского УФАС России от 17.01.2020 № 103/МВ возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Псковским УФАС России в адрес ООО «И» (ИНН <...> г. Москва<...>) был направлен запрос о предоставлении информации, а именно: сведений о лице (наименование, адрес, кому принадлежит номер <...>), в соответствии с ответом на который (Вх. № 2647-р от 30.12.2019), указанный номер телефона выделен абоненту – физическому лицу <...> (адрес места жительства: <...>).

Однако договора, на основании которого номер <...> принадлежит <...>, в адрес Псковского УФАС России не представлено. Согласно пояснениям, ООО «И» заключило договор с агентом <...> (Эстония, <...>) на оказание услуг связи с использованием номера +74993504952. Абонент не подтвердил свои персональные данные, номер <...> был заблокирован 31.01.2020, по настоящее время не используется.

В ходе рассмотрения дела в адрес Псковского УФАС России поступили пояснения <...> (Вх. № 175-р от 05.02.2020), согласно которым номер телефона (+74993504952), с которого был осуществлен звонок, <...> не принадлежит.

Вместе с тем, <...> представил копию протокола принятия устного заявления о преступлении в 114 ОП ОМВД России по Ломоносовскому району

Ленинградской области, в котором описал, что номер телефона +74993504952, с которого распространялась реклама, ему не принадлежит и талон-уведомление № 43, подтверждающий принятие данного заявления 31.01.2020.

Согласно представленным ООО «И» данным автоматической системы расчетов (биллинга) исходящих вызовов 13.11.2019 с телефонного номера +74993504952 на телефонный номер <...> в период с 17 часов 42 минут по 17 часов 45 минут не зарегистрировано, что подтверждено выгрузкой из биллинга.

Исследуя представленные документы и материалы, Псковское УФАС России приходит к следующим выводам.

Материалами дела не установлен факт того, что <...>. является владельцем номера телефона +74993504952. Согласно выгрузки из биллинга, представленной ООО «И», исходящего вызова на номер <...> в период с 17 часов 42 минут по 17 часов 45 минут не осуществлялось.

В соответствии с пояснениями ООО «И», (вх. б/н, от 22.05.2020), данный звонок осуществлен неустановленным лицом посредством подмены номера.

Руководствуясь абзацем "е" пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 N 508, Комиссия Псковского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 060/05/18-15/2020 прекратить.

Заместитель

председателя Комиссии

_____ <...>.

Члены Комиссии:

_____ <...>.

_____ <...>.

