

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-228/2019

«16» декабря 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 № 067/05/18-228/2019 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 – индивидуального предпринимателя О. (адрес регистрации: <...>; ОГРНИП <...>, ИНН 5<...>, дата регистрации <...>) и заявителя Г. (г. Смоленск) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 28.08.2019 поступило обращение Г. (перенаправлено Прокуратурой Заднепровского района города Смоленска), в котором указано о том, что 17.08.2019 в 12:50 на её абонентский номер <...> поступил звонок рекламного характера. Звонившая представилась представителем компании «К», которая сообщила, что компания «К» предлагает заменить старые окна на новые. Представитель компании отказалась представиться, также отказалась представить адрес и номер телефона компании и убрать из базы данных номер телефона заявителя. К заявителю Г. по имени, отчеству и (или) фамилии, в ходе телефонного разговора не обращались. В своем обращении Г. указывает, что своего согласия на получения данной рекламы не давала.

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 неопределенного 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 предоставляемой услуге (замене окон) и компании «К» и способствует их продвижению 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 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 посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента без его на то согласия, является нарушением 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.

17.08.2019 в 12:50 по сообщению ПАО «Р» на абонентский номер <...> поступил голосовой вызов с телефонного номера +<...>.

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).

Согласно письму ОАО «М» от 15.10.2019 № 002/025-8767 абонентский номер +<...> был выделен индивидуальному предпринимателю О. в рамках заключенного между ОАО «М» и индивидуальным предпринимателем О. договора № <...>.

Согласно сведениям из выписки ЕГРИП основной вид деятельности индивидуального предпринимателя О. - «Производство пластмассовых изделий, используемых в строительстве» (Код ОКВЭД 22.23). Одними из дополнительных видов деятельности являются: «Установка дверей (кроме автоматических и вращающихся), окон, дверных и оконных рам из дерева или прочих материалов» (Код ОКВЭД 43.32.1); «Деятельность рекламных агентств» (Код ОКВЭД 73.11).

Смоленским УФАС России 25.10.2019 в отношении индивидуального предпринимателя О., которой выделен в пользование номер телефона +<...> и с которого поступил звонок рекламного характера без согласия на то абонента, было вынесено Определение о возбуждении дела 067/05/18-228/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела было назначено на 21.11.2019 в 10:30. Данное определение было направлено индивидуальному предпринимателю О. заказным письмом на адрес регистрации и на адрес электронной почты заявителя.

На рассмотрении дела индивидуальный предприниматель О. и заявитель Г., либо их представители не явились; документы, свидетельствующие о надлежащем извещении индивидуального предпринимателя О. о времени и месте рассмотрения дела, отсутствовали. Документы, запрашиваемые у индивидуального предпринимателя О. в указанном выше Определении, в Смоленское УФАС России не представлены.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 21.11.2019 рассмотрение дела № 067/05/18-228/2019 было продлено до 24.01.2020, дело назначено к рассмотрению на 16.12.2019 в 09час.00мин. Данное определение было направлено индивидуальному предпринимателю О. заказным письмом на адрес регистрации и на адрес электронной почты заявителя.

Индивидуальный предприниматель О. в письме (вх. № 2291/04 от 13.12.2019) ходатайствовало о рассмотрении дела в её отсутствии. От заявителя каких либо ходатайств в Смоленское УФАС России не поступало.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 28.10.2019 индивидуальным предпринимателем О. были представлены письменные пояснения о том, что 17.08.2019 она, индивидуальный предприниматель О., произвела звонок на абонентский номер <...> в случайном порядке. Данный звонок не носил рекламного характера. Персональных данных абонента <...> у индивидуального предпринимателя О. не имеется. Договоров на распространение рекламы не заключала. Базы абонентских номеров не имеет. Абонентский номер +<...> находится в её личном пользовании. По мнению индивидуального предпринимателя О. никакого нарушения Закона «О рекламе» ей допущено не было.

Рассмотрев материалы дела и изложенные в письме доводы индивидуального предпринимателя О. об отсутствии в её действиях признаков нарушения Закона «О рекламе» при распространении рекламы компании «К» о замене старых окон на новые, на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, Комиссия Смоленского УФАС России считает эти доводы необоснованными на основании следующего.

В Смоленское УФАС России из прокуратуры Заднепровского района города Смоленска поступило обращение Г. Поводом для её обращения в прокуратуру послужило то, что на её абонентский номер телефона <...> неоднократно поступали звонки рекламного характера с предложением заменить старые окна на новые.

По сообщению Г., звонившее 17.08.2019 в 12:50 лицо представилось сотрудником компании «К». Продолжительность данного звонка, согласно представленным ПАО «Р» документам, составила 44 секунды. Если бы это был ошибочный звонок, как

утверждает индивидуальный предприниматель О., разговор не мог бы быть такой продолжительности.

Компания «К» занимается установкой, обслуживанием и модернизацией ПВХ изделий.

На основании изложенного, учитывая сведения из выписки ЕГРИП индивидуального предпринимателя О. о видах её деятельности и то, что 11.12.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службой по Пензенской области был составлен протокол № 058/04/143-886/2019 об административном правонарушении за идентичное правонарушение, где индивидуальный предприниматель О. свою вину признала. Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу, что рекламодателем указанной выше рекламы является индивидуальный предприниматель О.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» при дозвоне на номер телефона <...> звонившее лицо должно было удостовериться в том, готов ли абонент прослушать рекламную информацию, т.е. получить предварительное согласие абонента на распространение рекламы посредством телефонной связи. Однако данные действия не производились.

Таким образом, распространение рекламы услуг 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.

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

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 067/05/18-228/2019, 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 индивидуальным предпринимателем О. 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 индивидуальному предпринимателю О. 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 «25» декабря 2019 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель

<...>

председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

<...>

<...>