

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 062/05/18-17/2020

Резолютивная часть оглашена «18» марта 2020

В полном объеме изготовлено «24» марта 2020

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

Председатель Комиссии – <...> ,

в отсутствие представителей лиц, извещенных надлежащим образом,

рассмотрев дело № 062/05/18-17/2020 по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения на телефонный номер <...> звонка рекламного характера без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 03.12.2019 (вх. №35769) поступило заявление <...>, перенаправленное из Управления Роскомнадзора по Рязанской области, о распространении 27.11.2019 с телефонного номера +78<...> на его телефонный номер <...> <...> звонка от компании ТТК с целью рекламирования своих услуг.

Из заявления <...> следует, что согласия на получение подобной информации он не выражал.

Заявителем представлена запись телефонного разговора, из которой следует, что звонок совершен путем автоматического дозвона и длительность разговора составляет 13 секунды.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> <...> принадлежит оператору ПАО «МТС».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> <...> принадлежит оператору АО «Компания ТрансТелеКом».

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 19.12.2019 (исх. №7070) направлен запрос в АО «Компания ТрансТелеКом», 30.12.2019 (исх. №7278) - в ПАО «МТС».

В адрес Рязанского УФАС России 15.01.2020 (вх. №142) поступил ответ ПАО «МТС», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер <...> <...> выделен <...> по договору оказания услуг связи от 10.11.2018.

Также представлена детализация звонков на абонентский номер <...> <...> за 27.11.2019, согласно которой 27.11.2019 в 12:33 осуществлен звонок с телефонного номера +78<...> длительностью 21 секунда.

В адрес Рязанского УФАС России 21.01.2020 (вх. №239) поступил ответ от АО

«Компания ТрансТелеКом», согласно которому абонентский номер <...> <...> закреплен за контактном центром АО «Компания ТрансТелеКом» (ИНН 7709219099, юридический адрес: 123112, г. Москва, ул. Тестовская, д.8).

На основании вышеизложенного возбуждено дело № 062/05/18-17/2020 о нарушении ФЗ «О рекламе» в отношении АО «Компания ТрансТелеКом» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе.

Определениями по делу №062/05/18-17/2020 от 31.01.2020 (исх. № 282), от 27.02.2020 (исх. №891) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе у АО «Компания ТрансТелеКом» запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения дела, в том числе, мотивированное объяснение по факту предъявленного нарушения.

18.02.2020 в адрес управления поступили письменные пояснения АО «Компания ТрансТелеКом», согласно которым пояснило следующее.

При осуществлении звонка оператором (АО «Компания ТрансТелеКом») задается вопрос абоненту о согласии прослушать информацию рекламного характера. В случае, если абонент не выразил явного согласия, АО «Компания ТрансТелеКом» не производит распространение рекламы в адрес абонента. В данном случае абонент выразил устное согласие на прослушивание информации.

Комиссия управления, рассмотрев представленные документы, заявления и материалы дела, приводит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 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 ФЗ «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 подключения интернета.

В силу 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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

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

Исходя из правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. 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.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой 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 (звонков).

Инициатором звонка с предложением подключения интернета на номер Заявителя без его предварительного согласия является АО «Компания ТрансТелеКом», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7863207557, сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

Факт поступления указанного звонка подтверждается детализацией оказываемых услуг за 27.11.2019, представленной в материалы дела оператором связи Заявителя – ПАО «МТС» и приложенной аудиозаписью.

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

Фразы автоответчика: «Вас приветствует компания ТТК. Успей подключить выгодный скоростной интернет всего за 225 рублей в месяц. Хочешь узнать больше нажми 1» относится к рекламе услуг по подключению интернета, согласие на распространение которых заявитель не давал.

В силу ч. 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки). Рассматриваемый звонок был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ч. 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, Комиссия, изучив представленные документы, пришла к выводу об отсутствии доказательств получения согласия абонента на получение рекламы оператора (ТТК).

Иных документов о получении согласия абонента номера +791<...> на распространение ему рекламы посредством использования телефонной сети (в данном случае телефонного соединения) АО «Компания ТрансТелеКом» не представлено, антимонопольным органом не получено.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонка от отправителя +78<...>, в Рязанском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +791<...> на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит частям 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Документов, материалов, указывающих, что АО «Компания ТрансТелеКом» приняты достаточные меры по соблюдению требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного характера на номер абонента +791<...>, Рязанским УФАС России при рассмотрении дела не получено, АО «Компания ТрансТелеКом» не представлено.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Таким образом, распространение 27.11.2019 в 12:33 на его телефонный номер <...> <...> звонка рекламного характера с телефонного номера +78<...> обществом «Компания ТрансТелеКом» с нарушением частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

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.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «О рекламе».

В дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действий на основании которых рассматриваемая реклама распространялась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного Комиссия Рязанского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи АО «Компания ТрансТелеКом» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения ФЗ «О рекламе».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую АО «Компания ТрансТелеКом» на абонентский номер <...> <...> <...> без предварительного согласия абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать АО «Компания ТрансТелеКом» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении рекламодателя вышеуказанной рекламы – АО «Компания ТрансТелеКом».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>