

ЗАО «Пауэр Телеком»

ООО «Мострансимпорт»

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 025/05/18-1269/2022

28 февраля 2023 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Члены Комиссии: <...> – специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства, <...> – специалист 1 разряда отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев 28.02.2023 материалы дела № 025/05/18-1269/2022, возбужденного по факту распространения информации с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

21.11.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 8462/22) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон нежелательного аудиозвонка, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

14.11.2022 в 19:11 на мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «МТС») поступил рекламный звонок с телефонного номера +79584087396 (оператор связи ООО «Квантек»), следующего содержания:

- «+79584087396: Здравствуйте, меня зовут Сергей. У нас во Владивостоке скоро будет проходить мероприятие, посвящённое здоровью, на которое вас, собственно, и хочу пригласить. Я буквально вкратце расскажу, что будет на встрече. Это будет рекламная кампания, где ведущие производители будут представлять свои новинки в области оздоровления, от вас лишь потребуются пройти сеанс массажа на новейшем массажном оборудовании от наших спонсоров, ну и поделиться своими впечатлениями, а за ваш отзыв вы получите от нас хороший подарок, это будет автомобильный видеорегистратор с функцией ночного видения.

Заявитель: Скажите пожалуйста, как называется ваша организация?

+79584087396: Наша компания называется «ТК», мы занимаемся организацией встреч и конференций, семинаров, связанных со здоровым образом жизни.

Заявитель: Скажите пожалуйста, будут ли на этой вашей рекламной акции демонстрироваться товары медицинского назначения?

+79584087396: Извините, из-за связи недослышал вас. Что вы говорите?

Заявитель: Будут ли на этой вашей рекламной акции демонстрироваться товары медицинского назначения?

+79584087396: Я вас очень прошу, давайте вернёмся к сути разговора.

Заявитель: Я и не уходил от сути разговора. Будут ли демонстрироваться товары медицинского назначения?

+79584087396: На нашей встрече будут представлены модели известного японского бренда «Хокута Масаи», это массажные кресла, они выполняют функции 5 массажистов одновременно и вот как раз на них вы будете проходить сеанс бесплатного массажа.

Заявитель: Скажите пожалуйста, есть ли у вашей организации лицензия на осуществление медицинской деятельности?

+79584087396: Ну, дело в том, что я немножечко занимаюсь другими делами и на все ваши вопросы уже смогут ответить непосредственно организаторы уже на нашей встрече.

+79584087396: Как называется ваша организация и по какому адресу она находится?

+79584087396: Я вам звоню сейчас из Москвы, здесь находится наш

центральный офис, на Пресненской набережной, 12. Это бизнес-центр «Москва-Сити».

Заявитель: Полное наименование вашей организации, ИНН, ОГРН? Сообщите мне пожалуйста.

+79584087396: Очень прошу, давайте всё-таки вернёмся к сути разговора.

Заявитель: Я не отходил от сути разговора. Откуда у вас номер моего телефона?

+79584087396: Не переживайте, ваш номер подбирается автоматически нашим компьютером, он выбирается из числа жителей вашего региона. И мы лишь звоним для того, чтобы пригласить на мероприятие.

Заявитель: Имеются ли у вас мои персональные данные - фамилия, имя, отчество и адрес?

+79584087396: Я вас очень прошу, давайте вернёмся к сути разговора.

Заявитель: А я и не уходил от сути разговора, ответьте на мои вопросы. Откуда у вас мои персональные данные?

+79584087396: Ваш номер подбирается автоматически нашим компьютером, он выбирается из числа жителей вашего региона. Так что, в принципе вы можете ни о чём не переживать. Мы лишь звоним для того, чтобы пригласить вас на встречу и всё.

Заявитель: Больше мне не звоните, меня не интересует. И я вас уведомляю о том, что мною будет подана жалоба в Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю.

+79584087396: Не спешите отказываться! Вы же абсолютно ничего в этом случае не теряете, даже наоборот - вы пройдёте бесплатный сеанс массажа.

Заявитель: Больше мне не звоните. Прощаемся.

+79584087396: Я вам очень рекомендую прийти, потому что вы сможете пройти сеанс бесплатного массажа на новейшем оборудовании от наших спонсоров, получить от нас гарантированный подарок. Поэтому если вдруг что-то не понравится, вы всегда сможете встать и уйти, никто вас держать не будет. Поэтому подскажите пожалуйста ваш личный номер телефона, чтобы я вам выслал на него смс с приглашением ну и точным адресом и датой нашего мероприятия.

Заявитель: Нет, это исключено. Прощаемся.

«разговор окончен заявителем».

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) за соблюдением законодательства Российской Федерации в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему телефонному звонку <...> не давал.

Из информации, представленной ООО «Квантек» (вх. № 9194-ЭП/22 от 08.12.2022) следует, что телефонный номер +79584087396, с которого поступил звонок, принадлежит ЗАО «Пауэр Телеком» (ИНН 7710892904) на основании договора об оказании услуг связи № 090821-Т1 от 09.08.2021.

Определением (исх. от 14.12.2022 № 8960/22) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-1269/2022 в отношении ЗАО «Пауэр Телеком» по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе».

Вышеуказанное определение было вручено ЗАО «Пауэр Телеком» (почтовый идентификатор № 80095179720251).

10.01.2023 на заседание Комиссии явился <...>, который поддержал ранее представленную позицию по делу. Ответчик не явился, запрашиваемые документы в Приморское УФАС России не поступали.

Комиссия решила отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью получения информации и документов от ЗАО «Пауэр Телеком» для полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела.

В Приморское УФАС России поступили письменные пояснения (вх. № 1 ДСП от 09.01.2023, вх. № 586/23 от 23.01.2023, вх. № 16 ДСП от 13.02.2023) из которых следует, что телефонный номер +79584087396 в период с 10.11.2022 по 07.12.2022 был выделен клиенту ООО «Мострансимпорт» (ИНН 7702461083) на основании заключенного договора об оказании услуг связи № 44773061 от 27.08.2021 и приложения от 09.11.2022 к вышеуказанному договору. Кроме того ЗАО «Пауэр Телеком» является оператором связи, однако, подтверждающих документов не представлено.

Так же ЗАО «Пауэр Телеком» сообщил, что вызов с телефонного номера +79584087396 на номер <...> 14.11.2022 в сети не зафиксирован.

Комиссия отмечает, что в детализации представленной Заявителем, звонок зафиксирован.

08.02.2023 в Приморское УФАС России поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ЗАО «Пауэр Телеком», в связи с нахождением представителя юридического лица в другом субъекте РФ.

28.02.2023 на заседание Комиссии стороны по делу не явились.

Изучив имеющиеся материалы настоящего дела, Комиссия признает рассматриваемый рекламный аудиозвонок ненадлежащей рекламой, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

С учетом информации, имеющийся в материалах дела № 025/05/18-1269/2022, Комиссия считает, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, ЗАО «Пауэр Телеком» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает аудиозвонки или отправку sms-сообщений, так как изначально именно с

ЗАО «Пауэр Телеком» и оператором связи ООО «Квантек» заключен договор, таким образом, ЗАО «Пауэр Телеком» является рекламодателем.

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

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В свою очередь, ООО «Мострансимпорт», также является рекламодателем наряду с другими участниками цепочки, в силу заключенных договорных отношений на предоставление возможного доступа для осуществления аудиозвонков или передачи рекламных sms-сообщений.

В связи с тем, что в материалах дела от Заявителя не поступала информация о повторности направления рекламной информации с телефонного номера +79584087396, то Комиссия считает возможным предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не выдавать.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую посредством аудиозвонка, с телефонного номера +79584087396, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 15.03.2023.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

2023-1713