

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 028/05/18-89/2019

«10» сентября 2019 г.

г. Благовещенск

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: временно исполняющий обязанности руководителя Амурского УФАС России <...>,

члены Комиссии: Бережнова Наталья Николаевна, главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России, Охрынкина Дарья Владимировна, специалист-эксперт указанного отдела Амурского УФАС России,

рассмотрев дело № 028/05/18-89/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Закон «О рекламе») при распространении рекламы посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента,

в отсутствие:

представителей лиц, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Главплюс» (ОГРН: 1137746408062, ИНН: 7734700841, КПП: 773401001, дата присвоения ОГРН: 08.05.2013, адрес места нахождения: 123060, г. Москва, ул. Берзарина, дом 36, строение 1, этаж 2, помещение 1, ком. 4), извещено о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом;

- Ч., информация о надлежащем извещении о месте и времени рассмотрения дела в Амурском УФАС России отсутствует;

- заявителя, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России 06.03.2019 поступило обращение физического лица, (вх. № 879-э) о признаках нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» при распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного получения согласия абонента. Согласно обращению, 04.03.2019 в 14:35 на номер <...> <...>, принадлежащий заявителю, поступил нежелательный звонок рекламного характера с номера +74951397916, с текстом следующего содержания: «Здравствуйте! Информлируем вас о том, что вы вправе воспользоваться

бесплатной юридической консультацией по всем отраслям права. Для получения консультации после звукового сигнала нажмите цифру - 1 или перезвоните по номеру 205- 53 - 53. Повторяю 205 - 53 - 53, код 495».

Текст вышеназванного сообщения, согласно пунктов 1-3 статьи 3 Закона «О рекламе», подпадает под понятие рекламы, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон «О связи»):

электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам (пункт 35);

абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации (пункт 1).

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

Для рассмотрения данного заявления по существу, Амурским УФАС России были направлены запросы оператору сотовой связи заявителя - ООО «Т2 Мобайл» (исх. 03-976/695-э от 22.03.2019) и оператору сотовой связи абонентского номера +74951397916, с которого поступило сообщение заявителю - ПАО «Вымпел-Коммуникации» (исх.03-1155/1139-э 04.04.2019).

Из письменных пояснений ООО «Т2 Мобайл» (вх. 1234-э от 28.03.2019) следует, что абонентский номер +7<...> выделен заявителю на основании Договора об оказании услуг связи от 08.12.2015; 04.03.2019 в 14:34:07 зафиксирован входящий вызов с номера +74951397916 на номер +7<...>.

Согласно письменным пояснениям ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. 1233-э от 10.04.2019), абонентский номер <...> , с которого поступило сообщение заявителю, выделен ООО «Главплюс» (ИНН: 7734700841, ОГРН: 1137746408062) на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» №SJ425 от 27.03.2018.

23.04.2019 по данному факту Амурским УФАС России возбуждено дело № 028/05/18-89/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе») в отношении ООО «Главплюс» (ОГРН: 1137746408062, ИНН: 7734700841, КПП: 773401001, адрес места нахождения: 123182, г. Москва, ул. Авиационная, 19, офис 15), назначено к рассмотрению на 21.05.2019 в 10:00 час.

Определением Амурского УФАС России о возбуждении дела № 028/05/18–89/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 23.04.2019 (исх. № 03-1474 от 24.04.2019) у ООО «Главплюс» были запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела. Согласно отчету об отслеживании почтовых отправок с почтовым идентификатором 67597235131586, Определение Амурского УФАС России № 03-1474 от 23.04.2019 поступило адресату в почтовое отделение по месту регистрации 29.04.2019, получено адресатом 16.05.2019. Срок представления информации - до 14.05.2019. К началу заседания Комиссии (21.05.2019) от ООО «Главплюс» запрошенная информация не поступила, представители ООО «Главплюс» на заседание Комиссии не явились. Комиссия Амурского УФАС России пришла к выводу о невозможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «Главплюс» и необходимости получения дополнительных доказательств по делу.

Определением Амурского УФАС России от 21.05.2019 (исх. № 03-1583 от 22.05.2019) рассмотрение дела № 028/05/18–89/2019 отложено, продлено, назначено к рассмотрению на 09.07.2019 в 10:00 час. На рассмотрение дела № 028/05/18–89/2019 представители ООО «Главплюс» не явились, запрошенные документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела, не представили. Согласно отчету об отслеживании почтовых отправок с почтовым идентификатором 67597236206566, Определение Амурского УФАС России №03-1583 от 22.05.2019 получено адресатом 24.06.2019. Комиссия Амурского УФАС России пришла к выводу о необходимости приостановления рассмотрения дела до установления местонахождения ООО «Главплюс», в целях полного и всестороннего исследования материалов дела № 028/05/18–89/2019.

Определением Амурского УФАС России от 09.07.2019 (исх. № 03-2355-э от 11.07.2019) рассмотрение дела № 028/05/18–89/2019 приостановлено до установления местонахождения ООО «Главплюс» (ОГРН: 1137746408062, ИНН: 7734700841, КПП: 773401001), в целях полного и всестороннего исследования материалов дела. Согласно почтовому уведомлению, поступившему в Амурское УФАС России, почтовое отправление № 67597237631367 (определение Амурского УФАС России от 11.07.2019 № 03-2355-э) вручено ООО «Главплюс» 18.07.2019.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, размещенным на официальном сайте ФНС России 06.08.2019 ООО «Главплюс» изменило место нахождения (ранее - 123182, г. Москва, ул. Авиационная, 19, офис 15, с 06.08.2019 -123060, г. Москва, ул. Берзарина, дом 36, строение 1, этаж 2, помещение 1, ком. 4).

22.07.2019 ООО «Главплюс» представило информацию, согласно которой заказчиком оповещения базы клиентов, в том числе абонента номера +7<...> является физическое лицо Ч. ООО «Главплюс» сообщило, что номер <...> <...> добавлен в исключение из системы информирования, договор с Ч. расторгнут во избежание повторения данной ситуации. Обществом представлена копия договора № 01.01/2019-8 от 01.01.2019, заключенного между ООО «Главплюс» (Исполнитель) и Черновым Д.А.(Заказчик). Предметом указанного договора является оказание Исполнителем услуги, определяемой техническим заданием (Приложением № 1 к договору № 01.01/2019-8 от 01.01.2019). Согласно пункту 1.3. Приложения № 1 к указанному договору, оператор Исполнителя совершает исходящие телефонные звонки абонентам Заказчика по адресным спискам,

предоставленным Заказчиком. Согласно пункту 2.1.1 договора № 01.01/2019-8 от 01.01.2019 Заказчик обязан обеспечить Исполнителя ознакомительными материалами, необходимыми для выполнения работ. В соответствии с пунктами 3.4, 3.5. договора № 01.01/2019-8 от 01.01.2019 по завершении работ стороны подписывают акт сдачи-приемки выполненных работ, являющийся неотъемлемой частью договора, оплата услуги Исполнителя осуществляется на основании подписанного сторонами акта сдачи-приемки выполненных работ.

В связи с устранением обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу № 028/05/18–89/2019, определением Амурского УФАС России от 15.08.2019 (исх. № 03-2790-э от 16.08.2019) производство по делу № 028/05/18–89/2019 возобновлено, назначено к рассмотрению на 10.09.2019 в 14:00 час., Ч. привлечен в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе. Указанным определением у ООО «Главплюс» и Ч. запрошены: 1) акты сдачи - приемки выполненных работ по договору № 01.01.2019-8 от 01.01.2019, заключенного с Ч.; 2) платежные документы за выполненные услуги по договору № 01.01.2019-8 от 01.01.2019; 3) ознакомительные материалы, представленные Ч. по договору № 01.01.2019-8 от 01.01.2019 (в том числе текст разговора); 4) согласие абонента +7<...> на получение рекламы посредством использования телефонной связи.

На рассмотрение дела № 028/05/18–89/2019 представители ООО «Главплюс» и Ч. 10.09.2019 в 14:00 час. не явились. ООО «Главплюс» письменно (вх. № 3056 от 10.09.2019) сообщил, что договор с Ч. расторгнут, номера, с которых проводился обзвон, заблокированы, повторно представлена копия договора № 01.01.2019-8 от 01.01.2019 заключенного между ООО «Главплюс» и Ч.

Комиссия Амурского УФАС России, изучив представленные материалы и документы пришла к выводу, что ООО «Главплюс» не выполнял услуги Ч. по договору № 01.01.2019-8 от 01.01.2019, что подтверждается следующим: 1) отсутствием акта сдачи-приемки выполненных работ, являющегося неотъемлемой частью договора № 01.01.2019-8 от 01.01.2019; 2) отсутствием платежных документов (в безналичной форме) за выполненные услуги по договору № 01.01.2019-8 от 01.01.2019; 3) отсутствием ознакомительных материалов, представленных Ч. по договору № 01.01.2019-8 от 01.01.2019 (в том числе текста разговора).

ООО «Главплюс» письменно сообщило, что расторгло договор с Ч., однако документов, подтверждающих расторжение договора (уведомления, направленного в адрес Ч. о расторжении договора № 01.01.2019-8 от 01.01.2019), в адрес Амурского УФАС России не представило.

Комиссия Амурского УФАС России считает, что отсутствие вышеуказанных документов свидетельствует о том, что рекламодателем рекламы по сетям электросвязи без предварительного получения согласия абонента номера +7<...>, с текстом следующего содержания: «Здравствуйте! Информировать вас о том, что вы вправе воспользоваться бесплатной юридической консультацией по всем отраслям права. Для получения консультации после звукового сигнала нажмите цифру - 1 или перезвоните по номеру 205- 53 - 53. Повторяю 205 - 53 - 53, код 495», распространенной посредством использования телефонной связи, является ООО «Главплюс», которое фактически осуществило распространение рекламы по сетям электросвязи путем совершения определенных действий по

доведению рекламы до потребителя.

Таким образом, по совокупности документов установлено, что по вине ООО «Главплюс» (рекламораспространителя) произошло распространение по сетям электросвязи вышеназванной рекламы, следовательно, в действиях ООО «Главплюс» усматриваются признаки нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Комиссия Амурского УФАС России считает, что ООО «Главплюс», являясь рекламораспространителем вышеназванной рекламы, имело возможность не распространять её по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, что исключило бы нарушение требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», однако не предприняло для этого необходимых мер.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно частям 4 и 7 статьи 38 Закона «О рекламе» к лицу, виновному в нарушении требований законодательства о рекламе, необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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, распространенную 04.03.2019 ООО «Главплюс» (ОГРН: 1137746408062, ИНН: 7734700841, КПП: 773401001, дата присвоения ОГРН: 08.05.2013, адрес места нахождения 123060, г. Москва, ул. Берзарина, дом 36, строение 1, этаж 2, помещение 1, ком. 4) посредством использования телефонной связи, без предварительного получения согласия абонента номера +7<...>, с текстом следующего содержания: «Здравствуйтесь! Информировать вас о том, что вы вправе воспользоваться бесплатной юридической консультацией по всем отраслям права. Для получения консультации после звукового сигнала нажмите цифру - 1 или перезвоните по номеру 205- 53 - 53. Повторяю 205 - 53 - 53, код 495»,

поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Главплюс» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела № 028/05/18/-89/2019 уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «11» сентября 2019 г. Решение может быть

обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>