

Решение 048/04/18-1403/2022

<...>

ООО "Виджет" 121205, город Москва,  
тер Сколково инновационного центра,  
д. 7, помещ. 48 рабочее место 3  
59xx59@gmail.com

## **РЕШЕНИЕ**

24 января 2023 года г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 24 января 2023 года

Решение в полном объеме изготовлено 24 января 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...> заместитель руководителя управления - начальник отдела защиты конкуренции,

Члены комиссии:

<...> ведущий специалист-эксперт отдела защиты конкуренции,

<...> государственный инспектор отдела защиты конкуренции,

при рассмотрении дела № 048/05/5-1403/2022, возбужденного по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Виджет» (ИНН: 5902016512, ОГРН: 1155958055065, дата регистрации ЮЛ — 22.06.2015, адрес: 121205, город Москва, тер. Сколково инновационного

центра, д. 7, помещ. 48 рабочее место 3) (далее — ООО «Виджет») части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие представителя лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения, – ООО «Виджет», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела.

## **УСТАНОВИЛА:**

В Липецкое УФАС России поступило (вх. 3588-ЭП/22 от 02.11.2022) обращение гражданина <...> о том, что на его абонентский номер +7 <...> 02.11.2022 в 11 часов 12 минут поступил звонок рекламного характера следующего содержания: «Привет. Ранее ты интересовался бизнесом по франшизе. На протяжении 11 лет мы занимаемся развитием российских бизнесов, и наши партнёры постоянно увеличивают прибыль, благодаря растущему спросу. Интересен бизнес с прибылью от 5 млн в первый год? Нажми 1».

Гр. <...> указывает, что своего согласия на распространение рекламы посредством телефонных звонков не давал.

Данная реклама содержит признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Статья 1 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона реклама - 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.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе объект рекламирования - 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.

Пункт 3 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи, с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Таким образом, поступивший 02.11.2022 в 11 часов 12 минут на абонентский номер +7 <...> заявителя телефонный звонок направлен на привлечение внимания к услугам развития бизнеса (консультативным, юридического сопровождения, рекламным или иным) и является рекламой.

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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или

адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Законом о рекламе обязанность доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы посредством использования телефонной связи возложена на рекламодателя.

Положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности распространителя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 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 рекламодателя. Вместе с тем, согласие 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.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Как указывает заявитель, своего согласия на распространение рекламы посредством телефонных звонков он не давал.

Установлено, что 02.11.2022 в 11 часов 12 минут на абонентский номер +7<...> <...> поступил входящий вызов с номера +7 (937) 290-68-03. Оператор ПАО «МегаФон» предоставил информацию, согласно которой, абонентский номер +7 (937) 290-68-03 выделен ООО «Виджет» (ИНН: 5902016512, ОГРН: 1155958055065, дата регистрации ЮЛ — 22.06.2015,

адрес: 121205, город Москва, тер. Сколково инновационного центра, д. 7, помещ. 48 рабочее место 3).

В адрес ООО «Виджет» направлен запрос (исх. № ИП/3287/22 от 28.11.2022) о предоставлении информации по изложенным фактам. Запрос получен ООО «Виджет» 06.12.2022, что подтверждается отчетом о доставке почтового отправления № 39802567194893. Однако ответа на запрос от ООО «Виджет» в Липецкое УФАС России не поступало.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Виджет», поскольку без согласия абонента осуществило распространение рекламы на телефонный номер +7<...>.

Определением от 29.12.2022 в отношении ООО «Виджет» возбуждено дело № 048/05/18-1403/2022 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 24.01.2023 на 12 часов 00 минут.

На рассмотрение дела 24.01.2023 представитель ООО «Виджет» не явился, документов, материалов или ходатайств не поступало. ООО «Виджет» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела № 048/05/18-1403/2022, что подтверждается отчетом об отправке почтового отправления № 39802567194701 (вручено адресату 17.01.2023).

Руководствуясь п. 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия рассмотрела дело № 048/05/18-1403/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле.

ООО «Виджет» не представило доказательств получения предварительного согласия <...> на получение рекламы посредством телефонных звонков.

Таким образом, реклама ООО «Виджет» следующего содержания: «Привет. Ранее ты интересовался бизнесом по франшизе. На протяжении 11 лет мы занимаемся развитием российских бизнесов, и наши партнёры постоянно увеличивают прибыль, благодаря растущему

спросу. Интересен бизнес с прибылью от 5 млн в первый год? Нажми 1», распространенная на абонентский номер гражданина <...> +7<...> без его предварительного согласия, противоречит требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе, и, в силу пункта 4 статьи 3 названного Закона, является ненадлежащей рекламой.

На момент вынесения решения ненадлежащая реклама не распространяется, в связи с чем отсутствует необходимость в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства.

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу услуг развития бизнеса (консультативным, юридического сопровождения, рекламным или иным), распространенную при помощи телефонного звонка, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодателем которой является ООО «Виджет» (ИНН: 5902016512, ОГРН: 1155958055065, дата регистрации ЮЛ — 22.06.2015, адрес: 121205, город Москва, тер. Сколково инновационного центра, д. 7, помещ. 48 рабочее место 3).

2. Не выдавать ООО «Виджет» предписание об устранении нарушения Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела для решения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лиц, допустивших нарушение рекламного законодательства Российской Федерации.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:



Исп.<...>

тел.8(4742) <...>

2023-472