

РЕШЕНИЕ

по делу № 021/05/18-228/2023

03 июля 2023 г. г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Комиссия) в составе: председатель Комиссии: "..."

рассмотрев дело № 021/05/18-228/2023, возбужденное в отношении ООО «МКонкорд» (ОГРН/ИНН/КПП 1177746163726/7708311077/770801001, юридический адрес 107078, г. Москва, ул. Новорязанская, д.18, стр.2, каб.46) по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Определением о возбуждении дела № 021/05/18-228/2023 ООО «М Конкорд» (ОГРН/ИНН/КПП 1177746163726/7708311077/770801001) признано лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе по следующим основаниям.

28.02.2023 (вх. № 1502-ЭП/23) в Чувашское УФАС России поступило заявление гражданина "..." (далее – Заявитель) с обращением о получении неправомерного звонка рекламного характера.

Согласно заявлению, на выделенный Заявителю ПАО «МегаФон» номер мобильного телефона "..." 19.02.2023 в 14 час. 29 мин. поступил входящий вызов с номера +74952216985, содержащий, согласно представленной Заявителем аудиозаписи, предложение посещения оздоровительного мероприятия, проведение которого планировалось в г. Чебоксары. При этом Заявитель указывал, что не давал согласия на получение данного звонка рекламного характера. Из ответа ПАО «Вымпел – Коммуникации», являющегося оператором связи абонентского номера +74952216985, следует, что данный номер выделен ООО «М Конкорд» (ОГРН/ИНН/КПП 1177746163726/7708311077/770801001, юридический адрес 107078, г. Москва, ул. Новорязанская, д.18, стр.2, каб.46, m.konkord.gmail.com) на основании договора об оказании услуг связи от 01.02.2023 № U801Q.

В этой связи, рассмотренные по заявлению обстоятельства, указывают

на то, что согласие абонента "... " на получение рекламы должно быть получено абонентом номера +74952216985 , выделенного в пользование ООО «М Конкорд». В целях принятия мер извещения ООО «М Конкорд» о возбуждении в отношении него дела и необходимости представления информации, Чувашским УФАС России на почтовый и юридический адреса ООО «М Конкорд» направлялась обязательная для исполнения информация. В срок, установленный в определениях, истребованные документы и информация, в Чувашское УФАС России не поступали. Вместе с тем, согласно отчетам об отслеживании отправок (почтовые идентификаторы: 42897382840203 «вручение адресату 26.04.2023», 42897383851574 «вручение адресату 17.05.2023», 42897384803237 «вручение адресату 15.06.2023») установлено о надлежащем получении обществом определений, поступающих от Чувашского УФАС России. Таким образом, ООО «М Конкорд» не было лишено и дачи пояснений и процессуальных гарантий защиты своих прав. В связи с непредставлением запрашиваемой информации, Комиссия была вынуждена продлевать сроки рассмотрения дела. Указанные обстоятельства, а также непредставление необходимой для рассмотрения дела информации препятствовали эффективному осуществлению Чувашским УФАС России полномочий по рассмотрению дела, возбужденного в отношении ООО «М Конкорд» и представляли собой существенную угрозу право охраняемым интересам в сфере рекламного законодательства. Таким образом, Комиссия принимала решение на основании совокупности имеющихся в материалах дела документов. *Исследовав информацию и доказательства, имеющиеся в материалах дела, Комиссия пришла к следующему.* Под рекламой, определенной пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, 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. Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (пункт 2 статьи 3), может выступать 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. Из представленной аудиозаписи установлено, что звонок совершен компанией, позиционирующей себя организацией, осуществляющей встречи, конференции, семинары, связанные со здоровым образом жизни, содержащий предложение посещения оздоровительного мероприятия, проведение которого планировалось в г. Чебоксары, в том числе, с прохождением бесплатного массажа на новом медицинском оборудовании и получении подарков. Как следует

из записи телефонного соединения (имеется в материалах дела), для осуществления телефонных звонков компанией используется специальная гарнитура, которая переключается автоматически, согласно которой у абонентов может сложиться впечатление, что дозвонившееся лицо является роботом. Рассматриваемое сообщение в виде телефонного звонка с направленностью на привлечение внимания к предложениям медицинских услуг, определяется как реклама, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе. При этом местом и временем совершения распространения рекламы является место и время получения каждым конкретным абонентом данной рекламы, в том числе, в случае если реклама имеет идентичное содержание. В данном случае распространение рекламы осуществлялось на территории Чувашской Республики, поскольку ее доведение до потребителя осуществлялось на территории данного субъекта, и ее содержание указывало о месте проведения рекламной кампании в г. Чебоксары. Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе. Частью 1 статьи 18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются 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. Согласно правовой позиции Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. В соответствии с данной нормой, согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента и получить возможность подтверждения заполнения им такого согласия. Доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя. Из содержания телефонного разговора следует, что Заявитель не разрешал звонившему лицу предлагать ему рекламу и осуществление рассматриваемого звонка подразумевает действие исключительно по инициативе общества, без предварительной договоренности с абонентом. Аудиозапись телефонного соединения

также указывает, что на момент осуществления звонка с предложением посещения оздоровительного мероприятия, у звонившего лица не имелось согласия от Заявителя. Таким образом, ООО «М Конкорд» не имело надлежащего согласия Заявителя на получение рекламной информации, как того требует Закон о рекламе. Доказательств обратного ООО «М Конкорд» в материалы дела не представило. В этой связи, ООО «М Конкорд» злоупотребило своими правами, поскольку совершило рекламный звонок Заявителю без его предварительного согласия. Кроме того, Закон о рекламе устанавливает однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента и на использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки). Часть 2 статьи 18 закона о рекламе установлено, что не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки). Запись телефонного соединения, предоставленная Заявителем, содержит воспроизведенный заранее записанный аудиофрагмент, (автоматизированная запись), что позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления звонка использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание). Таким образом, установленные факты указывают на нарушение частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе. Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 18 данного закона ответственность несет рекламораспространитель.

Рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (статья 3 Закона о рекламе). На основании собранных по делу материалов, установлено, что рекламораспространителем явилось ООО «М Конкорд». В соответствии с частью 1 пункта 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В связи с тем, что материалы дела не располагают доказательствами прекращения ООО «М Конкорд» осуществления противоправных звонков Заявителю, Комиссия находит основания для выдачи обществу предписания о прекращении нарушения частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе. Руководствуясь частью 2 пункта 1, частью 1 пункта 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по

признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «М Конкорд» (ОГРН/ИНН/КПП 1177746163726/7708311077/770801001, юридический адрес 107078, г. Москва, ул. Новорязанская, д.18, стр.2, каб.46, m.konkord.gmail.com) нарушившим части 1, 2 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в связи с осуществлением 19.02.2023 в 14 час. 29 мин. с номера +74952216985 на номер "... " неправомерного звонка рекламного характера. 2. Выдавать ООО «М Конкорд» предписание о прекращении нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». 3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «М Конкорд».

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии: "..."

Решение в полном объеме изготовлено 03.07.2023 и может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

2023-4590