

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 074/05/18-1332/2023

06 июня 2023 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы по факту поступления телефонного звонка рекламного характера на номер <...> с номера <...> без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица (вх. № 5386-ИП/23 от 24.04.2023) по факту поступления 19.04.2023 телефонного звонка рекламного характера на номер <...> с номера <...> без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательств заявителем предоставлена аудиозапись телефонного звонка.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлено прослушивание аудиозаписи телефонного звонка, о чем составлен Акт прослушивания аудиозаписи от 24.04.2023 № 46-2023. В ходе прослушивания было выявлено следующее:

«Добрый день!

- Алло.

- По Федеральной программе вам доступно бесплатно списать все ваши просроченные кредиты и долги, если сумма вашей задолженности больше двухсот пятидесяти тысяч рублей и вам интересно списание долгов, нажмите один».

Согласно сведениям, представленным заявителем, оператором сотовой связи телефонного номера <...> является ООО «Т2 Мобайл».

Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «Т2 Мобайл» (от 27.04.2023 исх. № АК/5468/23) о представлении необходимых документов и сведений.

ООО «Т2 Мобайл» представлена детализация услуг связи по абонентскому номеру <...>, согласно которой телефонный звонок поступил на указанный номер с номера <...> 19 апреля 2023 года в 11 часов 06 минут.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...>, входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Челябинским УФАС России направлен запрос ПАО «Вымпел-Коммуникации» (от 27.04.2023 исх. № АК/5471/23) о представлении необходимых документов и сведений.

ПАО «Вымпел-Коммуникации» представлены письменные пояснения, согласно которым абонентом по абонентскому номеру +7-909-282-98-04 является ООО «Стандарт» (ИНН <...>) на основании договора об оказании услуг связи от 21.02.2023.

Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «Стандарт» (от 19.05.2023 исх. № ВЛ/6373/23) о представлении необходимых документов и сведений, ответ на который в установленный срок не поступил.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «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.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального 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.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Таким образом, Федерального закона «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна

осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно правовой позиции Федеральной антимонопольной службы Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя. При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Между тем, согласие абонента на получение рекламы должно четко содержать волеизъявление лица на получение рекламы. В случае отсутствия четкого волеизъявления абонента реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Так, 19.04.2023 на абонентский номер заявителя <...> поступил телефонный звонок с номера <...> без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Информация, поступившая заявителю посредством телефонного звонка, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания;
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования являются услуги по списанию кредитов и долгов.

Таким образом, информация, поступившая заявителю посредством телефонного звонка, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам по списанию кредитов и долгов.

ООО «Стандарт» не представлено согласие абонента с телефонный номером <...> на получение рекламы с номера <...>

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рекламы от абонента с номером телефона <...>, ООО «Стандарт» не доказано наличие согласия заявителя на распространение рекламы путем осуществления телефонного звонка, следовательно, распространение указанной рекламы содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

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

Рекламораспространителем следует признать Общество с ограниченной ответственностью «Стандарт» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес:<...>), как лицо, осуществившее распространение рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу **№ 074/05/18-1332/2023** по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Продлить срок рассмотрения дела **№ 074/05/18-1332/2023 до 06.09.2023.**
3. Назначить дело **№ 074/05/18-1332/2023** к рассмотрению **на 13.07.2023 в 13:30** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 330.
4. Признать лицами, участвующими в деле:
 - заявитель;
 - лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО «Стандарт» (ИНН <...>, ОГРН <...>).
5. ООО «Стандарт» в срок **до 10.07.2023** надлежащим образом заверенные документы и сведения:
 - 5.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...>, на получение звонков с рекламой от абонента с телефонным номером <...>, в случае отсутствия согласия представить письменные пояснения о причинах его отсутствия;
 - 5.2) письменные пояснения по факту направления рекламного звонка абоненту <...> с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

5.3) информацию о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер <...>

5.4) иные сведения, имеющие отношения к рассматриваемому делу.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей, их полномочия должны быть оформлены доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.

Дополнительно сообщаем, что в целях обеспечения реализации Ваших прав на участие в рассмотрении дела путем дистанционного участия посредством видеоконференцсвязи с использованием программного обеспечения TrueConf необходимо на адрес to74@fas.gov.ru заблаговременно представить ходатайство об участии в данном рассмотрении.