

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/18-1853/2021

«11» мая 2022г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя
Комиссии:

<... временно исполняющей обязанности
> - руководителя управления;

Членов Комиссии:

<... начальника отдела рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,
ведущего специалиста-эксперта отдела
<... рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-1853/2021, возбужденное в отношении <...> (далее – <...>, адрес: <...>) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили обращения ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» (исх. от 22.09.2021 № 1-056, вх. от 23.09.2021 № 6613э, вх. от 24.09.2021 № 4144) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении 31.08.2021 в 12 часов 09 минут рекламы посредством телефонного звонка от абонента <...> на корпоративный абонентский номер ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» <...> без согласия заявителя следующего содержания:

«-Алло, здравствуйте, меня зовут Дарья. Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Белово. там Вы сможете абсолютно бесплатно провести сеанс расслабляющего и оздоровительного массажа на нашем новейшем японском оборудовании, а затем оставить свой отзыв и за это в благодарность получить от нас подарок – беспроводные наушники...Наша встреча состоится 15 сентября, в среду, в Белово...Так вот, встреча абсолютно бесплатна и продлится около полутора часов...Кстати, Вы сможете задать любой интересующий вопрос нашим специалистам и при желании пройти любой из массажей на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно...

- Подскажите пожалуйста, где вы взяли этот номер телефона, на который Вы сейчас звоните и кто давал Вам согласие на распространение спама?

-Наш компьютер сам автоматически генерирует номера из числа жителей

Вашего региона, не переживайте, эта база используется только для того, чтобы пригласить гостей на наше мероприятие...».

Поступление звонка 31.08.2021 в 12 часов 09 минут на абонентский номер <...> подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Интернод» (исх. от 12.10.2021 № 736) следует, что абонентский номер <...>, с которого поступил звонок, принадлежит <...>.

Из обращения следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на корпоративный абонентский номер ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» <...> не предоставлялось.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

20.10.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1853/2021 в отношении <...> и назначено к рассмотрению на 09.12.2021 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

09.12.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 09.12.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 было отложено на 24.01.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

24.01.2022 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 24.01.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 было отложено на 28.02.2022 в 09 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

28.02.2022 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела №

042/05/18-1853/2021 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 28.02.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 было отложено на 30.03.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

30.03.2022 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 30.03.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 было отложено на 11.05.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

11.05.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1853/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили обращения ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» (исх. от 22.09.2021 № 1-056, вх. от 23.09.2021 № 6613э, вх. от 24.09.2021 № 4144) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении 31.08.2021 в 12 часов 09 минут рекламы посредством телефонного звонка от абонента <...> на корпоративный абонентский номер ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» <...> без согласия заявителя следующего содержания:

«-Алло, здравствуйте, меня зовут Дарья. Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Белово. там Вы сможете абсолютно бесплатно провести сеанс расслабляющего и оздоровительного массажа на нашем новейшем японском оборудовании, а затем оставить свой отзыв и за это в благодарность получить от нас подарок – беспроводные наушники...Наша встреча состоится 15 сентября, в среду, в Белово...Так вот, встреча абсолютно бесплатна и продлится около полутора часов...Кстати, Вы сможете задать любой интересующий вопрос нашим специалистам и при желании пройти любой из массажей на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно...»

- Подскажите пожалуйста, где вы взяли этот номер телефона, на который Вы сейчас звоните и кто давал Вам согласие на распространение спама?

-Наш компьютер сам автоматически генерирует номера из числа жителей Вашего региона, не переживайте, эта база используется только для того, чтобы пригласить гостей на наше мероприятие...».

Поступление звонка 31.08.2021 в 12 часов 09 минут на абонентский номер <...> подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Интернод» (исх. от 12.10.2021 № 736) следует, что абонентский номер <...>, с которого поступил звонок, принадлежит <...>.

Договор заключен путем совершения конклюдентных действий в соответствии с пунктом 21 Правил оказания услуг телефонной связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.12.2014 № 1342 «О порядке оказания услуг телефонной связи», в соответствии с которым договор заключается в письменной форме или путем совершения конклюдентных действий, позволяющих достоверно установить волеизъявление абонента в отношении заключения договора.

Договор об оказании услуг местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи с использованием средств коллективного доступа, заключаемый путем осуществления конклюдентных действий, считается заключенным с момента осуществления абонентом и (или) пользователем вызова, а в случае, если действия пользователя, направленные на заключение договора об оказании услуг местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи с использованием средств коллективного доступа, представляют собой внесение аванса, такой договор считается заключенным с момента внесения этого аванса.

Из обращения следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на корпоративный абонентский номер ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» <...> не предоставлялось.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Следовательно, распространение <...> рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является <...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47

Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу <...> (адрес: <...>), распространенную посредством телефонного звонка от абонента <...>, на корпоративный абонентский номер ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» <...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать <...> (адрес: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «17» мая 2022 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».