

марта 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 30 марта 2020 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

рассмотрев дело № 058/05/18-2/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на мобильный телефон <...> рекламы, без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «ВымпелКом», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 05.12.2019 вх. № 175-э) по вопросу поступления 05.12.2019 в 11:37 телефонного звонка с номера <...> на номер его телефона +7 с рекламой продажи квартир. Заявитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора, из которой следует, что звонок совершен путем автоматического дозвона.

в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

в соответствии с постановлением рекламораспространителя Пензенским УФАС России 06.12.2019 № 4727-3) направлен запрос в ПАО «ВымпелКом».

в адрес Пензенского УФАС России 27.12.2019 (вх. № 5259) поступил ответ ПАО «ВымпелКом», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер <...> выделен Ш... по договору оказания услуг связи № от 06.2008.

В соответствии с представленной детализацией звонков на абонентский номер <...> за 05.12.2019, согласно которой 05.12.2019 в 11:37 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

асно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) нентский номер <...> выделен абоненту – индивидуальному предпринимателю основании договора № от 24.09.2019 на оказание услуг связи «Билайн».

зенским УФАС России определением от 09.01.2020 по факту распространения ламы возбуждено дело № 058/05/18-2/2020 по признакам нарушения части 1 п. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе») в отношении индивидуального предпринимателя. В ходе рассмотрения а Комиссией дело было отложено до 30.03.2020.

2.2020 в адрес Пензенского УФАС России поступило письменное объяснение согласно которому в информации, который услышал заявитель не чивалось: ни наименование организации, ни перечень услуг или товаров, и жких иных идентифицирующих данных, позволяющих определить ламодателя или объект рекламирования.

рассмотрение дела 30.03.2020 ИП не явилась. В материалах дела имеются азательства надлежащего извещения ИП о месте и времени рассмотрения а № 058/05/18-2/2020.

учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла ложным рассмотреть дело в отсутствие ИП.

езультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно анных доказательств установлено следующее.

абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО лпелКом» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: эдлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона шестисот тысяч рублей, колько вариантов отделки, развитая инфраструктура, отличная транспортная тупность и ипотека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите ть подобные предложения нажмите 2».

т поступления, указанного звонка, подтверждается детализацией доставленных услуг за 05.12.2019, представленной в материалы дела сатором Заявителя – ПАО «ВымпелКом».

атериалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, ержание которого показывает, что лицо (автоответчик), осуществившее звонок эелефонного номера +7, принадлежащего ИП, озвучивает информацию о злечении внимания к продаже квартир в Пензе, формирование или держание интереса к ним и их продвижение на рынке.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на злечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под ектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, товитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности

э мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и третьей стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации акта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как неопределенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на привлечение которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

анная выше информация полностью подпадает под определение, данное в пункте 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонализированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги по продаже квартир в Пензе.

соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой 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.

ший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной,

симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при эвии предварительного согласия абонента или адресата на получение лампы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о ламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от «ретного рекламораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, дставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы автоответчика: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона исот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, чная транспортная доступность и ипотека от 5%. Хотите узнать подробности мите 1. Не хотите узнать подобные предложения нажмите 2» относятся к ламе услуг недвижимости, согласие на распространение которых заявитель авал.

лу части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей тросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и 1) набора абонентского номера без участия человека (автоматического занивания, автоматической рассылки).

ись телефонного разговора, представленная Заявителем, содержит в начале го разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный офрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь звука (автоматизированная запись), что позволяет сделать вывод о том, что в э осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и 1) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое занивание, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ги 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться ко при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь гами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода нтификации.

ятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или ннизация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод эжных средств, телеграфное или иное сообщение.

м образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями

бщений.

рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сети электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило указанные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением продажи квартир на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП, что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), данных, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям п. 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Документов, материалов, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по исполнению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1, п. 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ИП не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из представленных по делу доказательств и установленных обстоятельств дела следует, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя – ИП.

Таким образом, распространение 05.12.2019 в 11:37 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7, является нарушением части 1 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о

ламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения
ает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное
вонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства
сийской Федерации о рекламе.

2.2020 ИП представила в Пензенское УФАС России письменные пояснения и
азательства, из которых следует, что в настоящее время совершение звонков с
ламой услуг продажи квартир в Пензе абоненту ПАО «ВымпелКом»
кращено.

язы с чем, Комиссия приходит к выводу предписание ИП не выдавать.

илу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями,
ламопроизводителями, рекламодателями законодательства
сийской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в
гветствии с законодательством Российской Федерации об административных
вонарушениях.

водствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального
зна «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения
ймонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения
зодательства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508,
иссия

РЕШИЛА:

ризнать ненадлежащей рекламу: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от
эго миллиона шестисот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая
раструктура, отличная транспортная доступность и ипотека от 5%. Хотите
ать подробности нажмите 1. Не хотите узнать подобные предложения нажмите
распространяемую 05.12.2019 в 11:37 ИП по сетям электросвязи без
дварительного согласия абонента на получение рекламы, поскольку в ней
ушены требования части 1 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ередать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского
С России для возбуждения дела об административном правонарушении,
дусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об
инистративных правонарушениях.