

<...>ООО "Стандарт" 394029, г.
Воронеж, ул. Циолковского, д. 34/1,
офис 304/2 MALENKOVN80@VK.RU;
standart7206@yandex.ru;
standart036@gmail.com ПАО "Вымпел-
Коммуникации" 127083, г. Москва, ул. 8
Марта, д. 10, стр. 14 info@beeline.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/18-256/2023 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена «22» августа 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме «25» августа 2023 года.

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

председатель Комиссии – врио руководителя управления С.В. Мазаева;

члены Комиссии: заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., специалист 1 разряда организационно-финансового отдела Рябова К.С.,

рассмотрев дело № 068/05/18-256/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации при распространении рекламы посредством направления рекламного аудиосообщения без предварительного согласия,

в отсутствие представителей ООО «Стандарт», ПАО «Вымпел-Коммуникации», заявителя <...>.,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России подано обращение <...> (вх. от 23.03.2023 № 1716-ИП/23) о поступлении на его номер телефона рекламного аудиосообщения.

Так, 22.03.2023 в 17:29 с номера телефона <...> на мобильный телефон заявителя <...>

поступило аудиосообщение следующего содержания: «-Алло. – Здравствуйте, сегодня вам доступно от 5 до 250 000 рублей с любой кредитной историей. Что бы перейти к оформлению заявки нажмите цифру 1, если в данный момент вам не нужны деньги – нажмите ноль».

Заявитель сообщает, что не давал согласия на получение вышеуказанного рекламного аудиосообщения.

Установлено, что на номер телефона заявителя <...> вышеуказанное рекламное аудиосообщение поступило с номера телефона <...>, относящегося к номерной емкости ПАО «Вымпел-Коммуникации».

21.04.2023 в отношении ПАО «Вымпел-Коммуникации» (127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН: 1027700166636, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, КПП: 771301001, ИНН: 7713076301) возбуждено настоящее дело.

Письмом (вх. от 17.05.2023 № 2891-ЭП/23) ПАО «Вымпел-Коммуникации» сообщило, что абонентский номер <...> выделен ООО «Стандарт» на основании договора от 21.11.2022 № 849512423.

Таким образом, ответчиком по делу является ООО «Стандарт» (ИНН: 3663101295, юр. адрес: 394026, Воронежская обл., г. Воронеж, ул. Циолковского, д. 34, корп. 1 оф. 304).

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой признается 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 со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 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 - любые излучения, 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.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного аудиосообщения.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

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

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемая информация подпадает под понятие "реклама", поскольку обладает всеми ее признаками - распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к финансовым услугам. При этом сведения, указанные в аудиосообщении, носят обобщенный характер.

Таким образом, информация, распространенная посредством аудиосообщения на номер телефона <...>, отвечает всем признакам рекламы.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Из п. 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах применения практики

арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" следует, что согласно ч. 1 ст. 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 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.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Поскольку в материалы дела не представлены доказательства наличия у ООО «Стандарт» согласия заявителя на получение рекламных аудиосообщений, рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требований рекламного законодательства.

Таким образом, распространение вышеуказанной рекламы посредством использования телефонной связи осуществлено в нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

Распространение рассматриваемого аудиосообщения осуществлено на основании договора об оказании услуг связи от 21.02.2023 № 8540536463, заключенного между ПАО «Вымпел-Коммуникации» и ООО «Стандарт», предметом которого является оказание услуг связи.

В соответствии с п.32 ст.2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" услуга связи - деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке

сообщений электросвязи или почтовых отправлений.

Соответственно из содержания названного договора вытекает обязанность ПАО «Вымпел-Коммуникации» осуществлять обработку, передачу и доставку до конечного абонента, в т.ч. аудиосообщений, т.е. осуществление мероприятий, являющихся непосредственным распространением рекламы.

Таким образом, ПАО «Вымпел-Коммуникации», также, как и ООО «Стандарт», является рекламораспространителем спорной рекламы. Отсутствие в этих правоотношениях такого звена, как оператор связи, сделает распространение указанного аудиосообщения невозможным.

Сведений о прекращении распространения рекламного аудиосообщения в адрес заявителя не представлено.

С учетом изложенного, Комиссией Тамбовского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы. Прекратить распространение рекламы способно, в том числе, ПАО «Вымпел-Коммуникации», которое является одним из рекламораспространителей.

При этом, Комиссия отмечает, что несмотря на отсутствие в действиях ПАО «Вымпел-Коммуникации» нарушений требований Закона о рекламе, это не препятствует выдаче предписания данному обществу, поскольку п.1 ч.2 ст.33 Закона о рекламе допускает выдачу предписания любому из рекламораспространителей, а не только тому из них, кто допустил нарушение требований закона.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-48 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: ««-Алло. – Здравствуйте, сегодня вам доступно от 5 до 250 000 рублей с любой кредитной историей. Что бы перейти к оформлению заявки нажмите цифру 1, если в данный момент вам не нужны деньги – нажмите ноль», поступившую 22.03.2023 в 17:29 с номера телефона <...> на мобильный телефон заявителя <...>, поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «Стандарт» и ПАО «Вымпел-Коммуникации» предписание об устранении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Стандарт».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев.

Председатель Комиссии С.В. Мазаева

Члены Комиссии Н.В. Попова

К.С. Рябова

Исп.Рябова К.С.

тел.8-4752-72-93-54, 068-112

2023-3671

