

РЕШЕНИЕ

по делу № 078/05/18-1053/2021

28 октября 2021 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Врио заместителя руководителя Управления,

члены Комиссии:

главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы Управления,

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы Управления,

рассмотрев дело № 078/05/18-1053/2021, возбужденное по признакам нарушения ООО «ЕСПН» (адрес места нахождения: Пр-кт Маршала Жукова, д. 2К2, стр. 1, этаж 3, офис 308, Москва, 123308, ОГРН: 1197746252032, ИНН 7703474254) требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, поступившей 22 июня 2021 года в 14:59 на абонентский номер заявителя с абонентского номера **** * , без согласия заявителя, с рекламой агентства недвижимости (далее «реклама»),

в присутствии:

- заявителя (согласно обращению);

в отсутствии:

- законного представителя лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ЕСПН»;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-

Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы поступившей на абонентский номер заявителя **** * от абонента с номером **** *.

Согласно обращению «...22 июня 2021г, в 14:59 на мой телефонный номер (**** *) мне поступил рекламный звонок с номера **** * от неизвестных лиц...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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 1 статьи 18 ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ООО «Новосистем» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер **** *. Исходя из поступивших от ООО «Новосистем» документов и материалов в Санкт-Петербургское УФАС России, рекламодателем указанных звонков рекламного характера является ООО «Единый сервис подбора недвижимости» (адрес места нахождения: проспект Маршала Жукова, д. 2 к 2, стр. 1, этаж 3, офис 308, Москва, 123308, ОГРН 1197746252032, ИНН/КПП 7703474254/773401001, зарегистрировано в качестве юридического лица 10.04.2019).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 08.09.2021 (исх. № 78/25681/21) в отношении ООО «ЕСПН» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1053/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1053/2021 назначено на 01.10.2021 в 10 часов 30 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС). 01.10.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1053/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению). Представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «ЕСПН» на рассмотрение дела № 078/05/18-1053/2021 не явился. Ходатайств от ООО «ЕСПН» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

01.10.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 01.10.2021 исх. № 78/28013/21 срок рассмотрения дела продлен до 08 декабря 2021 года.

Определением от 01.10.2021 исх. № 78/28012/21 рассмотрение дела было отложено на 28.10.2021.

28.10.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1053/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению). Представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «ЕСПН» на рассмотрение дела № 078/05/18-1053/2021 не явился. Ходатайств от ООО «ЕСПН» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований

части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «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.

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 рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя....».

В материалах дела № 078/05/18-1053/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «ЕСПН».

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а именно ООО «ЕСПН», не выражено.

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ООО «ЕСПН» допущенных нарушений законодательства о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия, изучив материалы дела, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «ЕСПН» (адрес места нахождения: Пр-кт Маршала Жукова, д. 2К2, стр. 1, этаж 3, офис 308, Москва, 123308, ОГРН: 1197746252032, ИНН 7703474254) 22.06.2021 в 14:59 на абонентский номер заявителя, посредством совершения звонка от абонента с номером **** **, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать в действиях рекламораспространителя: ООО «ЕСПН» нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы агентства недвижимости без согласия абонента.

3. Выдать рекламораспространителю ООО «ЕСПН» (ИНН 7703474254), предписание об устранении допущенных нарушений, указанных в п.2 настоящего решения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «ЕСПН» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 10 ноября 2021 года Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

