

Индивидуальный предприниматель
Светлаков Е.В.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 025/04/14.3-962/2023

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

29 августа 2023 года г. Владивосток

Я, специалист - эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю <...>, рассмотрев материалы заявления и материалы дела № 025/05/18-166/2023 по признакам нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

02.05.2023 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-166/2023, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающую требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-166/2023 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

21.12.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 9748/22) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон нежелательного аудиозвонка, что

противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

08.12.2022 в 16:39 на мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «МТС») поступил рекламный звонок с телефонного номера +74999295421 (оператор связи ПАО «ВымпелКом») следующего содержания:

- «Заявитель: Алло.

+74999295421: Меня зовут Надежда, я представляю интересы компании Ростелеком. Можете говорить, буквально минутку?

Заявитель: Могу.

+74999295421: Дело в том, что совсем недавно в компании Ростелеком полностью обновили оборудование и всем новым абонентам предоставляет бесплатный интернет, современное телевидение и скидки до 50%. А самое главное, вы получаете в подарок онлайн-кинотеатр Wink совершенно бесплатно. И давайте сразу посмотрим, есть ли такая возможность в вашем регионе. Вы в каком городе проживаете?

Заявитель: А вы кому звоните?

+74999295421: Вы знаете, я звоню вам из головного офиса крупнейшего холдинга Ростелеком из Москвы. Работаем мы по всей стране, поэтому я уточняю, вы в каком городе проживаете.

Заявитель: Скажите пожалуйста, откуда у вас номер моего телефона?

+74999295421: К сожалению, я не знаю, откуда берутся номера, у меня автоматически идет вызов. А что касается города, где проживаете?

Заявитель: Скажите пожалуйста, а вам известны мои данные, фамилия, имя, отчество?

+74999295421: Да, слушаю вас.

Заявитель: Алло.

+74999295421: Да, да.

Заявитель: Скажите пожалуйста, имеются ли у вас мои данные, фамилия, имя и отчество?

+74999295421: Напомню, меня зовут Надежда, и я представляю Ростелеком. И сейчас мы подготовили выгодные условия по интернету. Сейчас расскажу подробнее, только уточните, в каком городе проживаете?

Заявитель: Скажите пожалуйста, откуда у вас номер моего телефона?

+74999295421: Поняла, до свидания.

Заявитель: До свидания.

«разговор окончен заявителем».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что 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 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему телефонному звонку <...> не давал.

Из информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 9 ДСП от 26.01.2023) следует, что телефонный номер +74999295421, с которого поступил звонок, принадлежит индивидуальному предпринимателю Светлакову Е.В. на основании договора об оказании услуг связи №

RW846 от 10.11.2022.

Определением (исх. от 20.02.2023 № 1065/23) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-166/2023 в отношении индивидуального предпринимателя Светлаков Е.В. по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе».

28.03.2023 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения от индивидуального предпринимателя Светлаков Е.В. (вх. № 3019-ЭП/23), из которых следует, что индивидуальный предприниматель оказывает на основании заключенных с операторами связи договоров услуги по привлечению внимания неопределенного круга лиц к товарам/услугам заказчиков (услуги связи). Телефонный звонок от 08.12.2022 с номера +74999295421 на номер заявителя <...> совершен в рамках оказания услуг ПАО «Ростелеком» по агентскому договору № 01/25/724/22 от 25.03.2022) В своих письменных пояснениях индивидуальный предприниматель ссылается на п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе».

Изучив имеющиеся материалы настоящего дела, Комиссия отмечает, что согласие, полученное в устной форме посредством аудиозвонка или 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 требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В свою очередь, согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в том числе в договоре на оказание услуг связи, позволяет однозначно идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежащее (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 № 309-КГ17-22298 по делу № А60-63378/2016).

Комиссия признает рассматриваемый рекламный аудиозвонок ненадлежащей рекламой, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В рассматриваемом случае рекламодателем является индивидуальный предприниматель Светлаков Е.В.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьей 28.1, пунктом 62 статьи 28.3 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить в отношении должностного лица индивидуального предпринимателя Светлаков Е.В. дело № 025/04/14.3-962/2023 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП, выразившемся в распространении ненадлежащей рекламы.

2. Законному представителю индивидуального предпринимателя Светлаков Е.В. либо иному уполномоченному лицу с надлежаще оформленной доверенностью на участие в производстве по делу № 025/04/14.3-962/2023 (при себе иметь паспорт) **явиться в 14 часов 45 минут 29.09.2023**

по адресу: г. Владивосток, ул. 1-я Морская, д. 4, каб. 442, тел. (423)2-412-061 для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения дела физического лица, или законного представителя физического лица, законного представителя или защитника юридического лица, в

отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие.

Разъясняю, что в соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В случае невозможности обеспечения явки возможно заявление ходатайства о составлении и подписании протокола, а так же рассмотрении дела в отсутствие представителя.

Специалист - эксперт

отдела контроля рекламы

и недобросовестной конкуренции

