

Лицу, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Гр. **ФИО**

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 21.02.2024 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 29.02.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии –..;

Члены Комиссии:

...;

...;

рассмотрев дело № 023/05/18-6257/2023, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении посредством телефонного звонка, рекламы следующего содержания: *«Добрый день, в Темрюке открылась студия йоги и медитации «Садху», здесь представлены такие направления как стрейчинг, пилатес, хаткха-йога, йога для беременных, йогатерапия женского здоровья, женская йога, а также йогатерапия опорно-двигательного аппарата и фитнес. Если вы искали занятия с профессиональными тренерами, то нажимайте на единицу, и мы вышлем вам наш сайт, где вы можете подробно ознакомиться со всеми направлениями студии, хорошего вам дня.»* с номера телефона «+7 958 295 91 46» полученную абонентом номера ... 09.10.2023 г. в 14:06, а также при распространении 09.10.2023г. с номера телефона ... на телефонный номер заявителя ... посредством сообщения в мессенджере «what's app», рекламы следующего

содержания: «Добрый день => Это команда Студии йоги САХДУ! Переходи по ссылке <http://sadhutmr.ru> и знакомься с нами ближе. Чтобы ссылка стала активной, нажмите кнопку «Добавить в контакт» и перезайдите. Если больше не хотите получать сообщения – напишите слово STOP.», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

при участии лица надлежащим образом, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-6257/2023 в отношении которого возбуждено дело – ФИО,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления Гр. ... (вх. № 35420-ЭП/23 от 09.10.2023г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении информации посредством телефонного звонка, следующего содержания: «Добрый день, в Темрюке открылась студия йоги и медитации «Садху», здесь представлены такие направления как стрейчинг, пилатес, хатха-йога, йога для беременных, йогатерапия женского здоровья, женская йога, а также йогатерапия опорно-двигательного аппарата и фитнес. Если вы искали занятия с профессиональными тренерами, то нажимайте на единицу, и мы вышлем вам наш сайт, где вы можете подробно ознакомиться со всеми направлениями студии, хорошего вам дня.» с номера телефона «+...» полученную абонентом номера «+...» 09.10.2023 г. в 14:06, а также при распространении 09.10.2023г. с номера телефона ... на телефонный номер заявителя + ... посредством сообщения в мессенджере «what's app», информации следующего содержания: «Добрый день => Это команда Студии йоги САХДУ! Переходи по ссылке <http://sadhutmr.ru> и знакомься с нами ближе. Чтобы ссылка стала активной, нажмите кнопку «Добавить в контакт» и перезайдите. Если больше не хотите получать сообщения – напишите слово STOP.»», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Информация вышеуказанного содержания, полученная на номер телефона заявителя +..., была распространена посредством телефонного звонка с номера телефона +..., что подтверждается материалами, приложенными заявителем (детализация звонков).

Вместе с тем, смс-сообщение вышеуказанного содержания, получено в мессенджере «what's app» на номер телефона заявителя +..., что подтверждается материалами, приложенными заявителем (скрипнот).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального 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 признаётся

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.

Исходя из материалов заявления, физическое лицо не давало своего согласия на получение вышеуказанной рекламы.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий вышеуказанного заявления требовались сведения от оператора связи.

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Интернод» был направлен запрос (исх. № ТО/30231/23 от 17.10.2023 г.) о предоставлении информации о владельцах абонентских номеров +... и +....

ООО «Интернод» представлены письменные пояснения (вх. № 39269-ЭП/23 от 01.11.2023 г.), в соответствии с которыми рекламный звонок, вышеуказанного содержания, совершен с абонентского номера +..., выделенного гр. ФИО (...).

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям ООО «Интернод» (вх. № 39269-ЭП/23 от 01.11.2023 г.) телефонный номер ... принадлежит оператору ООО «Интернод» и в настоящее время не используется.

Краснодарским УФАС России установлено, что сообщение, направленное в мессенджере «what's app», следующего содержания: «Добрый день => Это команда Студии йоги САХДУ! Переходи по ссылке <http://sadhutmr.ru> и знакомься с нами ближе. Чтобы ссылка стала активной, нажмите кнопку «Добавить в контакт» и перезайдите. Если больше не хотите получать сообщения – напишите слово STOP.», содержит ссылку на адрес сайта <https://sadhutmr.ru>, данный сайт содержит контактную информацию об ФИО.

ФИО письменно пояснила, что абонентский номер +79582959146 использовался ей на основании публичной оферты полученной от Оператора связи ООО «СИПАУТНЭТ» (ИНН: 5920032027), путем регистрации в личном кабинете «СИПАУТНЭТ».

ФИО пояснила, что с ООО «Интернод» не взаимодействовала.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является гр. ФИО (...).

На основании изложенного, в действиях рекламодателя гр. ФИО (...), при распространении, посредством телефонного звонка, рекламы следующего содержания: «Добрый день, в Темрюке открылась студия йоги и медитации «Садху», здесь представлены такие направления как стрейчинг, пилатес, хатха-йога, йога для беременных, йогатерапия женского здоровья, женская йога, а также йогатерапия опорно-двигательного аппарата и фитнес. Если вы искали занятия с профессиональными тренерами, то нажимайте на единицу, и мы вышлем вам наш сайт, где вы можете подробно ознакомиться со всеми направлениями студии, хорошего вам дня.» с номера телефона «...» полученную абонентом номера «...» 09.10.2023 г. в 14:06, а также при распространении 09.10.2023г. с номера телефона ... на телефонный номер заявителя ... посредством сообщения в

мессенджере «what's app», рекламы следующего содержания: «Добрый день => Это команда Студии йоги САХДУ! Переходи по ссылке <http://sadhutmr.ru> и знакомься с нами ближе. Чтобы ссылка стала активной, нажмите кнопку «Добавить в контакт» и перезайдите. Если больше не хотите получать сообщения – напишите слово STOP.», усматриваются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

На основании изложенного, Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/18-6257/2023.

29.12.2023 в рамках рассмотрения дела № 023/05/18-6257/2023 Краснодарским УФАС России направлен запрос (исх. № ТО/38236/23 от 29.12.2023г.) в адрес ООО «СИПАУТНЭТ» о предоставлении следующей информации:

- письменные пояснения относительно получения номеров +79582959146, +7 930 333 10 47 от ООО «Интернод» и передачи номеров в аренду ФИО (договор и т.д.);

- документальное подтверждение наличия или отсутствия договорных отношений между ООО «Интернод» и ООО «СИПАУТНЭТ».

В ответ на запрос (исх. № ТО/38236/23 от 29.12.2023г.) ООО «СИПАУТНЭТ» представлены следующие письменные пояснения (вх. № 2637-ЭП/24 от 25.01.2024, № 3767/24 от 01.02.2024г.):

- «... между ООО «Интернод» и ООО «СИПАУТНЭТ» заключен агентский договор от 01.01.2021 №21/01-01 АС, согласно условиям которого, Принципал поручает, а Агент обязуется за вознаграждение от имени и за счет Принципала (ООО «Интернод»), совершать юридические и иные действия, в том числе, заключать от имени ООО «Интернод» с абонентами договоры оказания услуг связи, осуществлять расчеты с абонентами за оказанные услуги связи.

Договор об оказании услуг № 3011314 от 07.08.2023 между Абонентом гр. ФИО и ООО «Интернод», заключен во исполнение вышеуказанного агентского договора, предполагающего посредничество ООО «СИПАУТНЭТ» на основании указанного агентского договора, о чем также прямо указано в преамбуле договора об оказании услуг с Абонентом.».

Вместе с тем, Краснодарским УФАС России был направлен запрос (исх. ТО/38231/23 от 29.12.2023г.) в адрес ООО «Интернод» о предоставлении письменных пояснений относительно передачи (предоставлении в аренду) номера +..., +... в пользование ООО «СИПАУТНЭТ» (договор и т.д.).

Согласно ответу ООО «Интернод» (вх. № 1661-ЭП/24 от 18.01.2024г., 2719/24 от 25.01.2024г., 2667-ЭП/24 от 25.01.2024г.) между ООО «Интернод» и ООО «СИПАУТНЭТ» заключен агентский договор от 01.01.2021 №21/01-01 АС.

Договор об оказании услуг № 3011314 от 07.08.2023 между Абонентом гр. ФИО и ООО «Интернод», заключен во исполнение вышеуказанного агентского договора, предполагающего посредничество ООО «СИПАУТНЭТ» на основании указанного агентского договора, о чем также прямо указано в преамбуле договора об оказании услуг с Абонентом.

В ходе рассмотрения дела № 023/05/18-6257/2023 ФИО представлены письменные пояснения и ходатайство (вх. 5478-ЭП/24 от 13.02.2024г.) следующего содержания:

- «Нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» признаю, раскаиваюсь в совершенном правонарушении и прошу, при вынесении административного наказания в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, учесть смягчающие обстоятельства (п. 1 ч. 1 ст. 4.2 КоАП):

правонарушение совершено впервые;

нарушение не создало угрозу чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не создало угрозу вреда: жизни и здоровью людей; животным, растениям и окружающей среде; объектам культурного наследия; безопасности государства;

я не причинила имущественный ущерб;

я являюсь плательщиком налога на профессиональный доход и отношусь к представителям МСП (выписку из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства прилагаю)...»

- «Для осуществления звонков был выбран сервис Sip Out. Регистрировалась и оплачивала счет как гражданское лицо и оплачивала со своей банковской карты с целью проинформировать жителей Темрюка об открытии студии йоги (арендую помещение и сама же в нем веду занятия).

Чтобы осуществлять звонок необходимо в сервисе арендовать номер.

Таким образом выбирается номер, любой номер можно взять в аренду, я выбрала 1 номер с которого был совершен звонок.

Затем настраивается сам автообзвон: загружается аудиозапись и там же в настройках можно выбрать действие, если потенциальный клиент заинтересовался: например, написать в смс или whatsApp. При этом второй номер не выбирается (есть просто графа - отправить сообщение в whatsApp и нужно прописать сообщение, которое придет человеку если он заинтересуется и нажмет 1). Я так понимаю, что номер для рассылки whatsApp случайный, потому что я его не выбирала и дополнительно не арендовала и не оплачивала.

Если человек не заинтересован в сообщении и не нажмет 1, то ему на whatsApp ничего не придет. Получается, что заявитель ... намерено нажал на 1, чтобы получить сообщение. Система расценивает данное действие, как согласие заявителя на получение сообщения и проявленный интерес. Если бы он не нажал на 1, то ему бы не пришло сообщение на whatsApp.

Ранее я писала, что данный автообзвон использовался единожды и больше не используется мной, ниже прилагаю скрин запуска того звонка, где видно, что это единственный настроенный автообзвон и он был начат 09.10.23 и завершен 11.10.23, более не использовался и дополнительных номеров нет.

У меня в списках данного контакта нет, автообзвоны не применяю и не планирую, номер из рассылки убрали и внесли в черный список, прилагаю скрин переписки с руководителем организации».

Таким образом, ФИО подтвердила, что распространяла рекламу без надлежащего согласия Заявителя.

Вместе с тем, ФИО представлены сведения о добровольном устранение выявленного нарушения, путем исключения номера Заявителя из рассылки.

На основании изложенного, рекламодателем ФИО при распространении рекламы с номера телефона ... полученной абонентом номера ... 09.10.2023 г. в 14:06 содержания: «Добрый день, в Темрюке открылась студия йоги и медитации «Садху», здесь представлены такие направления как стрейчинг, пилатес, хатха-йога, йога для беременных, йогатерапия женского здоровья, женская йога, а также

йогатерапия опорно-двигательного аппарата и фитнес. Если вы искали занятия с профессиональными тренерами, то нажимайте на единицу, и мы вышлем вам наш сайт, где вы можете подробно ознакомиться со всеми направлениями студии, хорошего вам дня.», а также при распространении 09.10.2023г. с номера телефона ... на телефонный номер заявителя ... посредством сообщения в мессенджере «what's app», следующего содержания: *«Добрый день => Это команда Студии йоги САХДУ! Переходи по ссылке ...и знакомься с нами ближе. Чтобы ссылка стала активной, нажмите кнопку «Добавить в контакт» и перезайдите. Если больше не хотите получать сообщения – напишите слово STOP.»*, нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую с номера телефона ... полученную абонентом номера ... 09.10.2023 г. в 14:06, следующего содержания: *«Добрый день, в Темрюке открылась студия йоги и медитации «Садху», здесь представлены такие направления как стрейчинг, пилатес, хатха-йога, йога для беременных, йогатерапия женского здоровья, женская йога, а также йогатерапия опорно-двигательного аппарата и фитнес. Если вы искали занятия с профессиональными тренерами, то нажимайте на единицу, и мы вышлем вам наш сайт, где вы можете подробно ознакомиться со всеми направлениями студии, хорошего вам дня.»*, а также распространяемую 09.10.2023г. с номера телефона на телефонный номер заявителя ... посредством сообщения в мессенджере «what's app», следующего содержания: *«Добрый день => Это команда Студии йоги САХДУ! Переходи по ссылке <http://sadhutmr.ru> и знакомься с нами ближе. Чтобы ссылка стала активной, нажмите кнопку «Добавить в контакт» и перезайдите. Если больше не хотите получать сообщения – напишите слово STOP.»*, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2. ФИО предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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