

ООО «Ариадна»

ул. Генерал-лейтенанта Озерова, д. 17 Б,

эт. 3,4, пом. XIII(2), IV(2), XIII(1), IV(1),

г. Калининград, 236022

urist@j-call.ru

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-817/2019

«12» марта 2020 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «26» марта 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А. В.,
главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 076/05/18-817/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту поступления звонков рекламного характера на абонентские номера без согласия абонентов на получение рекламы,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Ариадна», привлеченное к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явилось, представителей не направило, уведомлено надлежащим образом.

ООО «Ариадна» направлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанного лица.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанного лица.

Рассмотрев материалы дела, представленные документы и пояснения ООО «Ариадна», Комиссия пришла к следующим выводам.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило обращение физического лица 12.08.2019 г. о поступлении на номер <...> телефонных звонков рекламного характера с рекламой новых тарифов и услуг оператора «Билайн» без согласия абонента, в частности, 12.08.2019 г. в 10 часов 41 минуту с номера <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Заявитель в своем обращении указывает, что во время данного звонка заявителю предлагались новые тарифы и услуги ПАО «Вымпелком».

Следовательно, по своему характеру информация, полученная абонентом в ходе данного телефонного звонка, является рекламной.

Также заявитель указывает, что не давал согласия на получение данной рекламы.

По данному факту было возбуждено дело № 076/05/18-638/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Поступление данного звонка 12.08.2019 г. в 10 часов 41 минуту с номера <...> на номер <...> подтверждается в детализации звонков, представленной заявителем в материалы дела.

В ходе рассмотрения дела ООО «Ариадна» были представлены пояснения (вх. № 11265 от 13.11.2019) согласно которым представители ООО «Ариадна» совершают телефонные звонки в интересах компании «Билайн».

Согласно представленным ООО «Ариадна» сведениям (вх. № 12974 от 26.12.2019) между ПАО «Вымпел-Коммуникации» и ООО «Ариадна» был заключен договор № 05_2018-ШПД от 29.05.2018 (далее - Договор), в соответствии с которым ООО «Ариадна» (Исполнитель ШПД) обязуется: распространять среди клиентов рекламную информацию об услугах ПАО «Вымпел-Коммуникации» (Фирма); осуществлять информационно-справочное обслуживание Клиентов в части предоставления справочной информации о введении новых и/или дополнительных телекоммуникационных услуг. Копия указанного договора представлена в материалы дела. ООО «Ариадна» также представлены копии актов и платежных поручений к указанному договору за август и сентябрь 2019 г.

Кроме того, Ярославским УФАС России в связи с поступившим 21 октября 2019 года обращением установлен факт поступления 17.10.2019 г. в 16.24 с номера <...> на номер <...> без согласия абонента телефонного звонка следующего содержания: «Здравствуйте.- Здравствуйте. – Меня зовут <...>, я представляю оператора связи и хотела бы сообщить Вам о специальной акции для новых абонентов. Это займет не более минуты. Вам удобно меня выслушать? – А что за оператор связи?- Я представляю интернет-провайдера Билайн и звоню оповестить Вас о том, что всем новым абонентам доступно подключение безлимитного домашнего Интернета со скидкой 50 % навсегда 99 руб.- Билайн представляете?- Какой город?- Вы Билайн представляете?- Компания Билайн,<...>.- Спасибо, всего доброго».

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам по предоставлению безлимитного домашнего Интернета компании «Билайн», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

Указанный звонок поступил абоненту также без предварительного согласия адресата, по данному факту возбуждено дело № 076/05/18-817/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Поступление указанного звонка 17.10.2019 г. в 16.24 с номера <...> на номер <...> подтверждается ПАО «Мегафон», являющимся оператором связи заявителя и соответствующей детализацией.

Кроме того, ПАО «Мегафон» в ответ на запрос Ярославского УФАС России представило информацию, о том, что абонентский номер <...>, с которого поступил звонок с рекламой, принадлежит оператору ПАО «Вымпелком».

ПАО «Вымпел-Коммуникации» представлены сведения о том, что абонентский номер <...>, с которого поступил звонок с рекламой, выделен ООО «Ариадна» по договору об оказании услуг связи № 661328315 от 19.07.2017 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

Поскольку дела № 076/05/18-638/2019 и № 076/05/18-817/2019 возбуждены по фактам распространения ООО «Ариадна» рекламы услуг оператора «Билайн» по сетям электросвязи без согласия абонентов на ее получение с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией 15.01.2020 г. была усмотрена целесообразность объединения данных дел в одном производстве для полного, всестороннего и объективного их рассмотрения, и данные дела были объединены с присвоением объединяемому делу № 076/05/18-817/2019.

ООО «Ариадна» представлены письменные пояснения, в которых указано, что данная организация использует различные тексты для распространения рекламы посредством сети электросвязи, в зависимости от требований рекламодателя и объекта рекламирования. Кроме того, ООО «Ариадна» полагает, что законодательством не предусмотрено получение согласия исключительно в письменной форме. Согласно используемых ООО «Ариадна» скриптов оператором задается абоненту вопрос о согласии прослушать информацию рекламного характера. Распространение рекламы осуществлялось на основании договора от 21.05.2018 г. № 05_2018-ШПД, заключенного между ООО «Ариадна» и ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Копия указанного договора представлена в материалы дела.

Комиссия считает довод ООО «Ариадна» о получении предварительного согласия абонентов на получение рекламы несостоятельным на основании следующего.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", указано, что поскольку [Закон](#) о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, то, следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В данном случае из содержания аудиозаписи разговора, поступившего 17.10.2019 г. в 16.24 с номера <...> на номер <...>, представленной заявителем в материалы дела, а также из самих заявлений не следует, что ООО «Ариадна» было получено предварительное согласие

абонентов на получение рекламы, позволяющее однозначно подтвердить волеизъявление абонентов на получение рекламы.

Иных доказательств, позволяющих однозначно установить и подтвердить волеизъявление абонентов на получение рекламы, ООО «Ариадна» в материалы дела не представлено.

Кроме того, наличие двух обращений от физических лиц о звонках с рекламой по предоставлению безлимитного домашнего Интернета компании «Билайн» без согласия абонентов на получение рекламы свидетельствует о неоднократном совершении ООО «Ариадна» подобных звонков с рекламой без согласия абонентов на ее получение.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях ООО «Ариадна» признаков нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Ариадна».

Следовательно, ООО «Ариадна» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу услуг по предоставлению безлимитного домашнего Интернета компании «Билайн», поступившую 17.10.2019 г. в 16.24 с номера 8-905-245-43-96 на номер <...>, а также рекламу тарифов и услуг компании «Билайн», поступившую 12.08.2019 г. в 10 часов 41 минуту с номера <...> на номер <...> без согласия абонентов на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Ариадна» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 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.

Председатель Комиссии Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии: А. В. Семенюк

С. Д. Солодяшкина