

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

- **возбуждении дела № 012/05/18-631/2022**
- **признакам нарушения законодательства о рекламе**

«18» августа 2022 года
г. Йошкар-Ола

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, заместитель руководителя – начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев материалы о распространении ООО «М Конкорд» рекламной информации посредством телефонного звонка без согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) поступило заявление <...> (вх. № 272-А от 27.06.2022).

В своем заявлении <...> указал, что на его абонентский номер (<...>) 25.06.2022 в 15 часов 58 минут был направлен телефонный звонок с номера <...>, без предварительного согласия абонента с «рекламой массажного оборудования и предложением прийти на соответствующее мероприятие, назначенное на 01.07.2022 года».

В соответствии со статьей 3 Закона 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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Информация, направленная <...> в виде телефонного звонка, не обращена к конкретному потребителю, следовательно, является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а, следовательно, получатели информации не могут быть определены.

Таким образом, информация, поступившая <...>, содержит следующие признаки рекламы: звонок сделан посредством подвижной радиотелефонной связи, информация была адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно части 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.

Так, указанная информация доводилась до абонента без предварительного согласия на ее получение.

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, в случае, если будет доказана его вина.

В соответствии с п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

При рассмотрении заявления антимонопольным органом установлен следующий механизм распространения указанного рекламного звонка.

Письмом от 14.07.2022 ПАО «ВымпелКом» указало, что между <...> и ПАО «ВымпелКом» заключен договор об оказании услуг связи № 165793468 от

06.10.2008.

Также, из данного письма следует, что в детализации ПАО «ВымпелКом» 25.06.2022 в 15 часов 58 минут зафиксирован входящий звонок на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>.

Согласно сведениям, содержащимся в реестре Российской системы и плана нумерации, абонентский номер <...> принадлежит ООО «Интернод».

Марийским УФАС России направлен запрос от 11.07.2022 исх. № 03-13/261 в ООО «Интернод» о представлении информации.

Письмом от 14.07.2022 вх. № 5544, от 19.07.2022 вх. № 5651 ООО «Интернод» указало, что телефонный номер <...> принадлежит ООО «М Конкорд» в рамках договора об оказании услуг № INT0042661814 от 15.06.2022.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что рекламодателем, рекламодателем и рекламопроизводителем вышеуказанной рекламы является ООО «М Конкорд».

Исходя из вышеизложенного, Марийское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «М Конкорд» признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламного звонка на абонентский номер Апаева Максима Владиславовича без его согласия, что является достаточным для возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 012/05/18-631/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Назначить дело № 012/05/18-631/2022 к рассмотрению на **30 августа 2022**

года в 10 часов 00 минут в помещении Марийского УФАС России, по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д. 164.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель – <...> (424007, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д.46, кв. 78);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе - **ООО «М Конкорд»** (107078, г. Москва, ул. Новорязанская, д. 18, стр. 2, каб. 46);

4. **ООО «М Конкорд»** в срок до 29.08.2022 представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

1) осуществлялось ли Вами распространение рекламной информации массажного оборудования 25.06.2022 в 15 часов 58 минут на абонентский номер <...> с телефонного номера <...>.

2) кто является рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем указанной информации с учетом статьи 3 Закона о рекламе;

3) подробно описать каким образом происходило распространение вышеуказанной рекламной информации на номер <...>;

4) указать, получено ли согласие абонента с телефонным номером +79063366481 на получение вышеуказанной информации;

5) обращался ли абонент с просьбой о прекращении распространения рекламной информации?

6) указать стоимость услуг по доведению Вами до потребителей рекламной информации массажного оборудования. Приложить документальные доказательства (договор, счет на оплату, акт выполненных работ и др.).

7) иные сведения и документы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

5. Явка лица, участвующего в деле (либо его представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью), обязательна.

В связи с чем возможность участия в рассмотрении дела № 012/05/18-631/2022 будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server». Вход в конференцию по ссылке: **<https://fas1.tconf.rt.ru/c/5766321085>**.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или

планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Информацию о невозможности участия посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 29 августа 2022 года до 17:00.

Заместитель руководителя-

начальник отдела