

РЕШЕНИЕ

по делу № 078/05/18-1596/2021

15 февраля 2022 года Санкт-Петербург

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

рассмотрев дело № 078/05/18-1596/2021, возбужденное по признакам нарушения ООО «Линк» (ИНН 7842194864) требований части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, с использованием автоматического дозвонивания, без согласия заявителя (далее «реклама»),

в отсутствии:

- законного представителя ООО «Линк»;

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 рекламы, нарушающей требования части 1 и части 2 статьи 18

Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поступившей 10 ноября 2021 г. в 12:41 на абонентский номер заявителя +7****, посредством совершения звонка при помощи автоматического дозвонивания с номера +7****, без предварительного согласия абонента.

Согласно обращению заявителя (вх. № 34878-ИП/21): «...10 ноября 2021 года в 12:41 на используемый мною абонентский номер мобильной телефонной связи +7*** поступил незапрошенный мной звонок с номера телефона +9***** в процессе разговора выяснил, что рекламируются

услуги стоматологической клиники...»

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.

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.

Согласно части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Исходя из заявления, рекламодателем указанных звонков рекламного характера является ООО «Линк» .

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

Признание конкретного лица рекламодателем 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 10.12.2021 исх. № 78/35854/21 в отношении ООО «Линк» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1596/2021 по признакам нарушения требований части 1 и части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1596/2021 назначено на 28.12.2021 в 10 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

28.12.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1596/2021 законный представитель ООО «Линк» не явился. Ходатайств от ООО «Линк» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

28.12.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 29.12.2021 исх. № 78/38175/21 срок рассмотрения дела продлен до 10.03.2022.

Определением от 29.12.2021 исх. № 78/38174/21 рассмотрение дела было отложено на 15.02.2022.

15.02.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18-1596/2021 ООО «Линк» не явился. Ходатайств от ООО «Линк» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

Определения от 10.12.2021 исх. № 78/35854/21, от 29.12.2021 исх. № 78/38175/21 и от 29.12.2021 исх. № 78/38174/21 были направлены почтовым отправлением с уведомлением по юридическому адресу ООО «Линк», указанному на официальном сайте Единого государственного реестра юридических лиц .

Согласно, отчетам об отслеживании почтовых отправлений Определения от 10.12.2021 исх. № 78/35854/21, от 29.12.2021 исх. № 78/38175/21 и от 29.12.2021 исх. № 78/38174/21 были вручены адресату.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель 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 № 078/05/18-1596/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «Линк».

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а именно ООО «Линк», 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 «Линк» 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 Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Линк» , посредством совершения звонка при помощи автоматического дозвонивания с номера +7**** , поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 и частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Признать в действиях рекламораспространителя: ООО «Линк» (ИНН 7842194864) нарушение части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы без согласия абонента.
3. Выдать рекламораспространителю ООО «Линк» (ИНН 7842194864), 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 «Линк» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 18.02.2022 года.

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