

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/18-1749/2021

26 июля 2021 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее — Комиссия):

| | |
|------------------------|---|
| председателя Комиссии: | <...> – руководителя Челябинского УФАС России; |
| | <...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России; |
| членов Комиссии: | <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России, |

рассмотрев дело № 074/05/18-1749/2021, возбужденное по факту поступления рекламного звонка без предварительного согласия абонента с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица (вх. № 7045-ИП/21 от 24.05.2021) по факту поступления 04 мая 2021 года на его телефонный номер <...> звонка рекламного характера с телефонного номера <...> без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательства заявителем представлена аудиозапись данного телефонного звонка, в ходе прослушивания которого специалистами Челябинского УФАС России составлен акт прослушивания аудиозаписи № 57-2021 от 27.05.2021.

По результатам прослушивания аудиозаписи выявлено следующее:

«- Алло.

- Здравствуйте. Вам одобрена бесплатная карта с лимитом пятьсот тысяч рублей от «АльфаБанк». По ней сто дней беспроцентного периода и снятие наличных без комиссии. Если Вам интересно это предложение - нажмите один, если не интересно - ноль».

Кроме того, заявителем была представлена детализация звонков из личного кабинета абонента, исходя из которой на телефонный номер <...> поступал звонок с телефонного номера <...>

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «ВымпелКом».

По вопросу получения согласия абонента на получение рекламных звонков ПАО «ВымпелКом» указывает, что абонентский номер <...> принадлежит Индивидуальному предпринимателю <...>

Челябинское УФАС России в адрес <...>. направило запрос о предоставлении согласия абонента <...>, в ответ на который <...> сообщил, что не имеет письменного согласия гражданина на получение рекламы.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю 04.05.2021 на телефонный номер <...> поступил звонок рекламного характера с телефонного номера +<...> без предварительного согласия абонента.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «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.

Информация, которая поступила заявителю посредством телефонного звонка, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закон «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна

осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рекламы от абонента <...>1, а Челябинским УФАС России не установлено иное, то распространение указанной рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

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

Рекламодателем следует признать <...>, как лицо, осуществившее распространение рекламы.

Поскольку <...> не представлены доказательства устранения нарушений рекламного законодательства, Комиссия считает возможным выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу, распространенную индивидуальным предпринимателем <...>04 мая 2021 года на телефонный номер <...> звонка рекламного характера с телефонного номера <...> без предварительного согласия абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

1. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...>

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии<...>

<...>