

Заявитель

<...>

Ответчик:

ООО «ОСС»

пер. 3-й Монетчиковский, д. 11, стр. 1, помещ. 16, Москва, 115054

РЕШЕНИЕ**по делу № 078/05/18-1412/2021**

19 апреля 2022 года Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...>

члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело № 078/05/18-1495/2021 по признакам нарушения ООО «ОСС» (ИНН 770646920) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, поступившей 28 сентября 2021 года в 10:42 на абонентский номер заявителя <...>, посредством совершения звонка с номера <...>, без согласия заявителя (далее «реклама»),

в присутствии:

- заявителя (согласно обращению);

в отсутствии:

- законного представителя ООО «ОСС»;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило заявление физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №

38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы, поступившей на абонентский номер заявителя <...> посредством звонка с номера <...>.

Согласно обращению заявителя (вх. № 30714-ИП/21): «...28.09.2021 в 10:42 на абонентский номер поступил нежелательный рекламный звонок следующего содержания (запись разговора в приложении к обращению): <...>? Меня зовут <...>, я из страховой компании Финист, звоню по поводу ипотечного страхования, планируете оформлять? Этот номер у нас из единой базы страховщиков». Клиентом данной компании не являюсь, согласие на обработку персональных данных и согласие на получение рекламных материалов компании Финист или «единой базе страховщиков» я не представлял...».

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель 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.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер <...>.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» указанный абонентский номер выделен ООО «ОСС» (ИНН 7706469020, ОГРН 1197746184327, адрес места нахождения: 115054, Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Замоскворечье, пер. 3-й Монетчиковский, д. 11, стр. 1, помещ. 16).

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

Признание конкретного лица рекламораспространителем 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 29.11.2021 исх. № 78/33950/21 в отношении ООО «ОСС» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1495/2021

по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 назначено на 16.12.2021 в 10 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

16.12.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению). Законный представитель ООО «ОСС» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени.

Ходатайств от ООО «ОСС» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

16.12.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 17.12.2021 исх. № 78/36572/21 срок рассмотрения дела № 078/05/18-1495/2021 продлен до 29 февраля 2021 года.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 20.12.2021 исх. № 78/36722/21 рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 назначено на 25 января 2022 в 11 часов 00 минут.

25.01.2022 на рассмотрение дела № 078/05/19-1495/2021 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению) и законный представитель ООО «ОСС» не явились при надлежащем уведомлении о месте и времени.

В ходе рассмотрения дела Комиссия неоднократно запрашивало у ООО «ОСС» информацию, между тем Общество не представило необходимые для рассмотрения настоящего дела материалы.

Непредставление ООО «ОСС» запрошенных Управлением документов и информации, препятствует осуществлению законной деятельности Санкт-Петербургского УФАС России.

Таким образом, действия ООО «ОСС», выразившегося в непредставлении по требованию Санкт-Петербургского УФАС сведений (информации), содержат событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 25.01.2022 исх. № 78/1896/22 возбуждено дело об административном правонарушении № 078/04/19.8-45/2022 по признакам нарушения ООО «ОСС» части 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Выводы по делу № 078/04/19.8-45/2022 будут иметь значение для рассмотрения дела № 078/05/18-1495/2021.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 26.01.2022 исх. № 78/1923/22 дело № 078/05/18-1495/2021 приостановлено в связи с возбуждением ело об административном правонарушении № 078/04/19.8-45/2022 по признакам нарушения ООО «ОСС» части 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Постановлением Санкт-Петербургского УФАС от 11.03.2022 исх. № 78/5459/22 в рамках административного дела № 078/04/19.8-45/2022 ООО «ОСС» было назначено административное наказание за совершение административного

правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьёй 19.8 КоАП РФ.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 16.03.2022 исх. № 78/6089/22 дело № 078/05/18-1495/2021 возобновлено. Рассмотрение дела назначено на 19 апреля 2022 года на 11 часов 00 минут.

19.04.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению). Законный представитель ООО «ОСС» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени.

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 рекламодателя.

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 рекламодателя (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 рекламодателя...».

В материалах дела № 078/05/18-1495/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «ОСС».

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 «ОСС» допущенных нарушений законодательства о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Выбранный Санкт-Петербургским УФАС России способ защиты общественных

отношений основан положениях ФЗ «О рекламе» и направлен на защиту прав потребителей.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «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 «ОСС» (ИНН 7706469020, ОГРН 1197746184327, адрес места нахождения: 115054, Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Замоскворечье, пер. 3-й Монетчиковский, д. 11, стр. 1, помещ. 16) 28 сентября 2021 г. в 10:42 на абонентский номер заявителя с номера <...>, поскольку в ней нарушены требования, установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Признать в действиях рекламораспространителя ООО «ОСС» нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы страховых услуг без согласия абонента.
3. Выдать рекламораспространителю ООО «ОСС» (ИНН 7706469020) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 26 апреля 2022 года.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>