

сентября 2023 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 26 сентября 2023 года.

Исходя из материалов дела Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 058/05/18-451/2023, возбужденное в отношении гр-на , по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС 07.07.2023, 21.07.2023 поступили обращения абонента ООО «Т2 Мобайл» по поводу поступления 06.07.2023 в 15:07, 20.07.2023 в 14:11 телефонных звонков с номеров +7 на номер его телефона +7 с рекламой. Заявитель согласия на получение рекламы по абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонные номера +7, +7 принадлежат оператору АО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее – АО «МТТ»).

В соответствии с постановлением рекламодателя Пензенским УФАС России направлены уведомления в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 24.07.2023 №№ ЕД/2249/23, ЕД/2251/23) и в АО «МТТ» (исх. от 10.07.2023 №ЕД/2237/23, от 11.07.2023 №ЕД/2075/23).

В адрес Пензенского УФАС России 28.07.2023 (вх.№2620/23), 31.07.2023 (вх.№2659-ЭП/23) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер +7 выделен Л. по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В материалы дела представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 06.07.2023 и 20.07.2023, согласно которой 06.07.2023 в 15:07:49, 20.07.2023 в 14:11:44 осуществлены звонки с телефонных номеров +7, +7.

В соответствии с информацией, представленной АО «МТТ» (оператор) абонентские номера 7 и +7 выделены абоненту – индивидуальному предпринимателю в соответствии с заключенным договором № от 17.08.2021.

В соответствии с постановлением Пензенским УФАС России определением от 01.08.2023 по факту распространения

указанной рекламы возбуждено дело № 058/05/18-451/2023 по признакам нарушения и 1 статьи 18 «О рекламе» в отношении ИП. Рассмотрение дела было назначено на 10.09.2023 в 10 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127, к. 301.

Письменных пояснений ИП (исх. №373 от 02.08.2023) следует что, телефонные номера 7 и 8 закреплены за абонентом гр. с 21.06.2023 по договору оказания услуг связи 59498940/21/06/23 от 21.06.2023 и с 18.06.2023 по договору оказания услуг связи 59498940/18/06/23 от 18.06.2023. Согласно тексту договора абонентские номера +7 и +8 используется только Т. ИП данные абонентские номера в своей деятельности не использует и звонки в адрес Заявителя не осуществляет. Абонент самостоятельно, без участия ИП формирует телефонные списки получателей звонков, самостоятельно формирует сообщения (сценарии), которые проигрывают абоненту в течение звонка, самостоятельно определяет их длительность и содержание (включая информационные сообщения, воспроизводимые при звонках), а ИП предоставляет только техническую возможность для осуществления указанных действий Абонента. ИП не может вмешиваться в деятельность Абонента по обзвону своих клиентов для трансляции своих сообщений. Прерывание звонков по заданию Абонентов происходит автоматически. При этом, платные услуги ИП по спорному звонку не распространял. Услуги, проигрываемые абоненту в спорном звонке ИП Малямов А.А. не оказывает. ИП оказывает услуги Центра обработки вызовов (далее ЦОВ). ЦОВ осуществляет обработку телефонных вызовов абонентов с использованием автоматической системы перераспределения вызовов, компьютерной телефонии или системы интерактивного речевого взаимодействия. При этом при оказании услуги владелец ЦОВ выступает не как оператор связи, а как лицо, оказывающее услуги ЦОВ на базе программно-аппаратного комплекса, позволяющего обеспечить автоматизацию и повышение эффективности работы с большим потоком вызовов с учетом распределения в соответствии с определенной логикой.

Судебным решением от 28.08.2023 исх. № ЕК/2786/23 ненадлежащий ответчик ИП заменен на надлежащего ответчика Т. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен Т. Рассмотрение дела назначено на 26.09.2023.

При рассмотрении дела 26.09.2023 Т. не явился. Т. в установленном порядке уведомлен о времени, месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-451/2023.

10.09.2023 вх. №3648-ЭП/23 в адрес Пензенского УФАС России представил письменные пояснения из которых следует, что звонки абоненту +7 осуществлены им в целях информирования абонента с доступной для него возможностью. Он самостоятельно собрал базу контактов из открытых источников, а именно ВКонтакте, Одноклассники, Авито, бесплатные справочники. Следовательно условия по процедуре получения согласия на совершение звонков была соблюдена.

Ввиду вышесказанного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие Т.

Ввиду представленные документы, Комиссия пришла к следующему выводу:

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

Абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» получили телефонные звонки с рекламой следующего содержания: «Здравствуйте. Это я. Не хватает первичных пациентов? Хочешь много отзывов и лидирующие позиции на агрегаторах и справочниках? Приходи на вебинар с нашим экспертом Александром

дрых, который расскажет как получить по 300 заявок в день с агрегатором и раз и навсегда закрыть вопрос отсутствия пациентов. Также, расскажем как привлечь пациентов, за которых вам платят. Нажмите 1 и вы получите смс с ссылкой для регистрации инструкцию, как за 3 дня нанять маркетолога, который будет работать на результат».

г поступления, указанных звонков подтверждается детализацией предоставленных г за 06.07.2023 и 20.07.2023, представленной в материалы дела оператором Заявителя –) «Т2 Мобайл».

териалы дела представлены аудиозаписи указанных телефонных звонков, содержание рых показывает, что лицо, осуществившее звонки с телефонных номеров +7 и +7, являющихся Т., озвучивает информацию о привлечении внимания к оказанию услуг (Не берет первичных пациентов? Хочешь много отзывов и лидирующие позиции на агрегаторах и справочниках? Приходи на вебинар с нашим экспертом Александром дрых, который расскажет как получить по 300 заявок в день с агрегатором и раз и навсегда закрыть вопрос отсутствия пациентов. Также, расскажем как привлечь пациентов, за которых вам платят. Нажмите 1 и вы получите смс с ссылкой для регистрации инструкцию, как за 3 дня нанять маркетолога, который будет работать на результат), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны соотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой характеристикой рекламной информации, как предназначенность ее для неопределённого круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законодательством о рекламе.

указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 ФЗ «О рекламе», поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределённому кругу лиц, то есть, не идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту

амирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги «Приходи на вебинар с нашим экспертом Александром Фандрих, который расскажет как получить по 300 заявок в день с агрегатором и раз и навсегда закрыть вопрос отсутствия пациентов. Также, расскажем как привлечь пациентов, за которых вам платят. Нажмите 1 и вы получите смс с ссылкой для регистрации и инструкцию, как за 3 дня нанять маркетолога, который будет работать на результат».

ответствии 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 распространённой 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.

Суд Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «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. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефонный номер поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения его изъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

На заседании рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель заявил: «Не хватает первичных пациентов? Хочешь много отзывов и лидирующие позиции на агрегаторах и справочниках? Приходи на вебинар с нашим экспертом Александром Фандрих, который расскажет как получить по 300 заявок в день с агрегатором и раз и навсегда закрыть вопрос отсутствия пациентов. Также, расскажем как привлечь пациентов, за которых вам платят. Нажмите 1 и вы получите смс с ссылкой для регистрации и инструкцию, как за 3 дня нанять маркетолога, который будет работать на результат».

Заявитель заявил, что согласие на распространение которых заявитель не давал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

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

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по задаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям тросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на чение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные твия по доведению рекламы до потребителя.

иатором звонков с предложением услуг на номер Заявителя без его предварительного асия является Т., что подтверждается принадлежностью телефонных номеров +7 и +7 звор об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы и не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления звонков от отправителя +7 и +7, в Пензенском УФАС России чения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что Т. приняты достаточные меры по соблюдению юваний статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7 , Пензенским С России при рассмотрении дела не получено, Т. не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая юваниям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. длежащая реклама не допускается.

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 анного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является , осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с льзованием любых средств.

анные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях и, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя

им образом, распространение 06.07.2023 и 20.07.2023 посредством телефонных звонков, амы товаров и услуг на номер телефона +7, поступивших с номеров +7 и +7 с шением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

асно статье 1 Закона о рекламе, целями данного закона являются развитие рынков ров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, печение в Российской Федерации единства экономического пространства, визации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, зупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а се пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

тей 33 Закона о рекламе предусмотрены полномочия антимонопольного органа на дествление государственного надзора в сфере рекламы, в частности, выдавать

амодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

письменных пояснений ИП (от 17.08.2023 вх. №3173/23) следует, что с 02.08.2023 установлен запрет на вызовы на абонентский номер заявителя +7 путем занесения его в стоп-лист. Это означает, что Т. с указанной даты не сможет осуществить звонок заявителю.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу предписание Т. не выдавать.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Водствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу: «Здравствуйте. Это Анна. Не хватает первичных клиентов? Хочешь много отзывов и лидирующие позиции на агрегаторах и справочниках? Если на вебинар с нашим экспертом Александром Фандрих, который расскажет как привлечь по 300 заявок в день с агрегатором и раз и навсегда закрыть вопрос отсутствия клиентов. Также, расскажем как привлечь пациентов, за которых вам платят. Нажмите 1 и получите смс с ссылкой для регистрации и инструкцию, как за 3 дня нанять маркетолога, который будет работать на результат», распространяемую 06.07.2023 в 15:07:49, 20.07.2023 в 15:44 Т. по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента Л. на размещение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 02 октября 2023 года.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня его вынесения.