

## РЕШЕНИЕ

### ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ

### ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О РЕКЛАМЕ № 008/05/18-297/2021

"17" ноября 2021 г. г. Элиста

Комиссия Калмыцкого УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - Н. – Заместитель руководителя Калмыцкого УФАС России;

Я. – специалист 1 разряда Калмыцкого УФАС России;

Л. – специалист 1 разряда Калмыцкого УФАС России

рассмотрев дело № 008/05/18-297/2021, возбужденное по признакам нарушения пункта 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ИП Р.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калмыцкого УФАС России поступили обращения гр. К.А.В. и гр. К.А.В. с жалобами на ненадлежащую рекламу, полученную без предварительного согласия.

Как следует из содержания обращения К.А.В., 22.09.2021г. в 14:51 на абонентский номер +7-.....70 поступил звонок рекламного характера: «Здравствуйте! Для Вас уникальное предложение напрямую от застройщика, квартиры комфорт-класса в Москве. Цены начинаются от 8 миллионов рублей. Отделка под ключ, пять минут до метро, возможна ипотека от 5%. Хотите узнать подробнее? нажмите «1», хотите чтобы мы перезвонили Вам позже? Нажмите «2».» без предварительного согласия абонента.

По мнению заявителя, данный звонок является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель рекламного звонка нарушил Закон "О рекламе", так как согласия на получение рекламы посредством телефонной связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения рекламного голосового сообщения заявителем представлена запись рекламного звонка, подтверждающая факт получения абонентом вышеуказанного рекламного звонка, а также подтверждение оператора факта совершения исходящего звонка.

В обращении гр. К.А.В. говорится что, 12.08.2021г. в 12:37 на абонентский номер +7-.....65 поступил звонок рекламного характера: «Специальное предложение на недвижимость в Санкт-Петербурге. Квартиры комфорт-класса всего от 5 миллионов рублей. Развитая инфраструктура, несколько вариантов планировок, отделка под ключ, возможная ипотека по снеженной ставке. Хотите узнать

подробнее? нажмите «1», хотите чтобы мы перезвонили Вам позже? Нажмите «2»» без предварительного согласия абонента.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама - это 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 продвижения на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - 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.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 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).

Калмыцким УФАС России были направлены запросы о предоставлении информации в адрес ОАО «МТТ». Согласно предоставленной информации, номера, с которого поступили рекламные звонки (+7-.....35 и +7-.....65) выделены Абоненту – ИП Р.

Указанные выше телефонные вызовы рекламного характера адресованы неопределенному кругу лиц, направлены на привлечение внимания к объектам рекламирования (оказание услуг в сфере недвижимости), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и, следовательно, является рекламой.

Под запрет, установленный в части 2 статьи 18 Закона о рекламе, подпадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

В данном случае когда абонент отвечал на входящие вызовы ему транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения.

Для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Закона "О рекламе" антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание и автоматическая рассылка);
- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения

осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем, для целей реализации ФАС России возложенных на него полномочий антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

(Данная позиция также отражена в Письме ФАС России от 26.12.2019 N ДФ/114009/19 "О применении части 2 статьи 18 Закона "О рекламе").

Рассматриваемые звонки были осуществлены посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением абоненту выбора ответа "нажмите один", "нажмите два". Данное обстоятельство свидетельствует о нарушении рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Закона "О рекламе".

В данном случае рекламораспространителем является ИП Р.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 18 ФЗ "О рекламе", несет рекламораспространитель.

07.10.2021г. Калмыцким УФАС России было возбуждено дело № 008/05/18-297/2021 в отношении ИП Р.

В связи с Указом №595 об установлении нерабочих дней в октябре – ноябре 2021 года, рассмотрение дела было отложено на 17.11.2021г.

17.11.2021г. состоялось рассмотрение дела № 008/05/18-297/2021.

Руководствуясь пунктом 2 части 1, пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508 Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя Р. нарушившим требования ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламных звонков: 22.09.2021г. в 14:51 на абонентский номер +7-.....70 рекламного характера: «Здравствуйте! Для Вас уникальное предложение напрямую от застройщика, квартиры комфорт-класса в Москве. Цены начинаются от 8 миллионов рублей. Отделка под ключ, пять минут до метро, возможна ипотека от 5%. Хотите узнать

подробнее? нажмите «1» , хотите чтобы мы перезвонили Вам позже? Нажмите «2».;  
12.08.2021г. в 12:37 на абонентский номер +7-.....65 рекламного характера:  
«Специальное предложение на недвижимость в Санкт-Петербурге. Квартиры  
комфорт-класса всего от 5 миллионов рублей. Развитая инфраструктура,  
несколько вариантов планировок, отделка под ключ, возможная ипотека по  
снеженной ставке. Хотите узнать подробнее? нажмите «1» , хотите чтобы мы  
перезвонили Вам позже? Нажмите «2».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Р. предписание о прекращении нарушения части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года N 38-ФЗ "О рекламе".

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Калмыцкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в установленном порядке.

Решение изготовлено в полном объеме 19 ноября 2021 года.

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

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Н. (подпись)

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ Я. (подпись)

\_\_\_\_\_ Л.

(подпись)