РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №14-ФАС22-Р/02-18

Решение изготовлено в полном объеме 21 марта 2018 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:
Председатель Комиссии:
К <…> - заместитель руководителя управления,
Члены Комиссии:
Б<…> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
П<…> - специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
рассмотрев дело №14-ФАС22-Р/02-18, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,
с участием заявителя О<…>,
с участием лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, рекламораспространителя А<…>,
с участием лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, ООО «СибКомфорт», в лице директора А<…>,

УСТАНОВИЛА:
В Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гр.О<…> (вхд.№1714377 от 20.12.2018г.) о получении на телефон номер <…> нежелательных рекламных звонков с номера <…> от сотрудника Сибирского оконного центра «Сибкомфорт», в которой усматриваются признаки нарушения ст.18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе». Заявитель указывает, что согласие на получение данной рекламы не давала, кроме того указывает на незаконность использования своего номера телефона организацией, осуществляющей рекламные звонки.
В заседании комиссии заявитель О<…> свои доводы поддержала, указала, что не давала согласие ООО «СибКомфорт» на получение рекламы, услугами данной компании никогда не пользовалась. Звонившая сотрудница Сибирского оконного центра «Сибкомфорт» предлагала услуги осмотра и ремонта окон, на вопрос сообщить сведения об источнике получения номера телефона ответила отказом.
Директор ООО «СибКомфорт» А<…> в заседании комиссии пояснил, что действительно звонок заявителю был сделан, однако данную информацию рекламой не считает. Оператор в телефонном звонке интересуется, как давно установлены окна, была ли диагностика, если не было, то предлагает бесплатно проведет диагностику окон.
Относительно источника получения номера телефона заявителя пояснил, что номера телефонов возможных заказчиков берутся по рекомендации клиентов. При оформлении заказа менеджеры заполняют справку, что они присутствовали на заказе. В справке есть возможность для клиента рекомендовать потенциального заказчика с указанием номера телефона и Ф.И.О. Справка является документом внутренней отчетности организации. В отношении заявителя справку с рекомендацией предоставить не представляется возможным, так как эти справки уничтожаются.
Комиссия, заслушав заявителя и директора ООО «СибКомфорт», изучив материалы дела, пришла к следующим выводам.
В соответствии с Законом 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.
На телефон заявителя номер <…> 20 декабря 2017 года поступил звонок с номера <…> от сотрудника ООО «СибКомфорт» с предложением услуг по бесплатной диагностике окон. Данная информация соответствует законодательному понятию «реклама», направлена на продвижение услуг ООО «СибКомфорт».
Согласно ч. 1 ст.18 Федерального 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.
Согласно представленной заявителем детализацией счета, 20 декабря 2017 года на номер телефона <…> поступил звонок (оператор Билайн Алтайский край) в 12:30:24 с номера + <…> продолжительностью 51 секунда.
В соответствии с информацией, представленной ПАО «ВымпелКом», абонентский номер <...> с которого был совершен звонок, выделен абоненту А<…> на основании заключенного между ним и ПАО «ВымпелКом» Договора об оказании услуг связи «Билайн» от 30.06.2017г.
Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «СибКомфорт» (ИНН 2225179600) осуществляет свою деятельность по адресу: проспект Красноармейский, дом 16а, г.Барнаул, Алтайский край, 656043. Директором является А<…>.
Согласно приказу о вступлении в должность директора от 27.02.2017 в соответствии с единогласным решением Общего собрания учредителей и Уставом ООО «СибКомфорт», А<…> назначен директором ООО «СибКомфорт».
Таким образом, телефон номер <...> <…> выделенный абоненту А<…>, был использован для совершения рекламного звонка заявителю в интересах продвижения ООО «СибКомфорт» и услуг общества. В материалах дела имеется ответ на запрос ООО «СибКомфорт» (вхд.№181123 от 05.02.2018г) в соответствии с которым согласие абонента на телефонный разговор было дано устно и отражено в записи телефонных переговоров, хранящихся у оператора связи.
В свою очередь, ПАО «ВымпелКом» сообщило, что в соответствии с законодательством Российской Федерации проведение оперативно-технических мероприятий, связанных с контролем (записью) телефонных переговоров и текстовых сообщений допускается только с использованием оперативно-технических сил и средств органов федеральной службы безопасности и органов внутренних дел в порядке, определяемом межведомственными нормативными актами или соглашениями между органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность (вхд.№ 181426 от 12.02.2018г).
Следовательно, ООО «СибКомфорт», являясь рекламораспространителем, обязано получить предварительное согласие абонента или адресата на получение рекламы.
Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно,

согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.
В соответствии с Законом о рекламе реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.
В заседание Комиссии согласие заявителя на получение рекламы от ООО «СибКомфорт» и А<…> не представлено в связи с его отсутствием.
Таким образом, реклама распространена с нарушением ст.18 Федерального закона «О рекламе».
Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.
Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.
Согласно представленным материалам, рекламораспространителями рассматриваемой рекламы являются ООО «СибКомфорт» (ИНН 2225179600), А<…>
В соответствии с п.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.
Руководствуясь пунктом 1 части 2 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, Комиссия,
РЕШИЛА:
1. Признать рекламу, распространенную ООО «СибКомфорт» заявителю О<…> посредством телефонного звонка, ненадлежащей.
2. Признать рекламораспространителей ООО «СибКомфорт», А<…> нарушившими требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Вынести рекламораспространителям ООО «СибКомфорт», А<…> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
4. Срок исполнения предписания 10 дней со дня получения предписания.
5. Об исполнении предписания проинформировать управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю в срок до 2 апреля 2018 года.
6. Передать материалы дела в отношении ООО «СибКомфорт» уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии К<…>
Члены Комиссии Б<…>
П<…>

ПРЕДПИСАНИЕ №20

о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

21 марта 2018г. г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
Председатель Комиссии:
К<…> – заместитель руководителя управления,
Члены Комиссии:
Б<…>–начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
П<…> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
на основании своего решения от 21 марта 2018г. по делу №14-ФАС22-Р/02-18 о признании ненадлежащей рекламы, распространённой посредством телефонного звонка, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,
ПРЕДПИСЫВАЕТ:
1.ООО «СибКомфорт» (ИНН 2225179600), А<…> в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить распространение ненадлежащей рекламы, по которой принято решение по делу.
2. ООО «СибКомфорт» (ИНН 2225179600), А<…> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 2 апреля 2018 года.
В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить штраф.
Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии К<…>

Члены Комиссии Б<…>

П<…>