<…>

РЕШЕНИЕ

01сентября 2021 года
г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 24 августа 2021 года.

Решение в полном объеме изготовлено 01 сентября 2021 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>

при рассмотрении дела № 048/05/18-718/2021, возбужденного по признакам нарушения части 1статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии:

представителя ООО «Скартел», ПАО «МегаФон» <…> (доверенность);

в отсутствии: заявителя <…>

представителя ООО «Монплезир», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Липецкое УФАС России поступило заявление <…> о том, что 31.03.2021 в 15 час. 53 мин. на ее абонентский номер <…> поступил входящий звонок

рекламного характера с номера <…> следующего содержания: «. – Алло; - Алло, здравствуйте!; - Меня, зовут Зинаида, я администратор центра «Монплезир». В нашем центре сейчас проходит акция и за 300 руб. можете пройти любой массаж на выбор…; - Что за центр?; - «Монплезир», мы находимся Артиллерийская, 1, станция метро Чернышевская и второй центр недавно открылся….; - Откуда у вас мой номер телефона? –Ой, не знаю, в компьютере вижу только последние цифры, может где-то оставляли вы или ваши знакомые. – Вам актуально? –Нет, не актуально.».

Данный способ распространения рекламной информации содержит признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Статья 1 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона 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 п. 2 ст. 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.

Пункт 3 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей

электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи, с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Из содержания звонка усматривается, что рекламный звонок был совершен не какому-то конкретному человеку.

Таким образом, рассматривая информация, поступившая 31.03.2021 в 15 час 53 минуты на абонентский номер <…> в виде входящего звонка рекламного характера с номера <…> об оказываемых услугах в центре «Монплезир», является рекламой.

В соответствии с частью 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 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон 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 выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно обращению физического лица, своего согласия на получение рекламы посредством телефонной связи она не давала.

Законом о рекламе обязанность доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы посредством использования телефонной связи возложена на рекламораспространителя.

Из представленной ООО «Скартел» информации следует, что номер <…> согласно договору оказания услуг связи от 18.10.2015 года выделен абоненту<…>.

Также ООО «Скартел» сообщило, что рекламный звонок абоненту <…> осуществлен с абонентского номера<…>, который выделен оператору ПАО «МегаФон».

ПАО «МегаФон» письмом от 26.04.2021 года подтвердило, что зафиксировано телефонное соединение 31.03.2021 года в 15 часов 52 минуты 40 секунд с абонентского номера <…> на абонентский номер <…>. При этом ПАО «МегаФон» указал, что абонентский номер <…> выделен обществу с ограниченной ответственностью «Монплезир» на основании договора на оказания услуг связи № 100163098 от 01.12.2018 (далее - ООО «Монплезир»).

Таким образом, ООО «Скартел» и ПАО «МегаФон» не являются в данном случае рекламораспространителем, а лишь предоставляют услуги связи.

ООО «Монплезир» согласие абонента <…> на получение рекламы по сетям электросвязи в адрес антимонопольного органа не представил.

Кроме того, в своем письме от 04.06.2021 исх. № 44, ООО «Монплезир» подтвердило, что осуществляло оповещение клиентов своей компании с их согласия о новых услугах и акциях общества. Согласие <…> на получения информации отсутствует, так как сотрудник ошибочно совершил звонок на номер<…>.

Однако Комиссией установлено, что при рекламном звонке на вопрос: «Откуда у вас мой номер телефона?», был дан ответ: «Ой, не знаю, в компьютере вижу только последние цифры, может где-то оставляли вы или ваши знакомые». Из данного ответа не следовало об ошибочности совершения звонка на номер заявителя.

Таким образом, реклама, распространенная 31.03.2021 года в 15:52 с абонентского номера <…> на абонентский номер <…> посредством телефонного звонка, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

На основании изложенного, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Монплезир» (ИНН 7840067701, ОГРН 11778472217294,191014, Россия, Санкт-Петербург, Артиллерийская, д. 1, корп., лит. А, кв./оф. пом. 6-Н, каб.11)

Информация о том, что ООО «Монплезир» прекратило распространение указанной рекламы в адрес антимонопольный орган не поступала.

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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:

1. Признать рекламу, распространенную 31.03.2021 года в 15 часов 52 минуты с абонентского номера <…> на абонентский номер <…> посредством телефонного звонка об оказываемых услугах в центре «Монплезир», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем которой является общество с ограниченной ответственностью «Монплезир».

2. Выдать общество с ограниченной ответственностью «Монплезир» (ИНН 7840067701, ОГРН 11778472217294,191014, Россия, Санкт-Петербург, Артиллерийская, д. 1, корп., лит. А, кв./оф. пом. 6-Н, каб.11) предписание об устранении нарушения Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела для решения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лиц, допустивших нарушение рекламного законодательства Российской Федерации.

<…>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.