

ООО «Эконик»

Гагарина ул., д.2, кв.122

г. Челябинск, 454108

ООО «Интеллин»

Енисейская ул., д.2, стр.2

г. Москва, 129344

info@intellin.ru

ООО «Интелнэт Коммуникации»

Дегунинская ул., д.1, корп.3, оф.803

г. Москва, 127486

info@intelnetcom.ru

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-252/2021

Решение в полном объеме изготовлено 10 июня 2021г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-252/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством звонка на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии ООО «Интеллин», в лице представителя по доверенности б/н от 01.01.2021г. - <...>,

в отсутствие ООО «Эконик»,

в отсутствие ООО «Интелнэт Коммуникации»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-253/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления жителя г. Барнаула о поступлении на мобильный телефон звонка с нежелательной рекламой компании «ЕКБ» по случаю открытия массажного салона в г. Барнауле.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано ООО «Эконик», в качестве заинтересованных лиц - ООО «Интеллин» и ООО «Интелнэт Коммуникации». Рассмотрение дела назначено на 21.04.2021г.

Согласно п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее – Правила) дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

21.04.2021г. и 18.05.2021г. в связи с отсутствием в материалах дела доказательств надлежащего извещения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Эконик», рассмотрение дела отложено до 10.06.2021г.

ООО «Эконик» определение об отложении дела от 18.05.2021г., направленное по месту нахождения юридического лица, не получено.

Вместе с тем, согласно статье 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

10.06.2021г. ООО «Эконик», ООО «Интелнэт Коммуникации» и заявитель на рассмотрение дела не явились, о дате и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу п.31 Правил не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Эконик», ООО «Интелнэт Коммуникации» и заявителя.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, заслушав доводы представителя ООО «Интеллин», пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела 26.01.2021г. на абонентский номер заявителя <...> поступил звонок с нежелательной рекламой с абонентского номера +7-495-009-81-87 без предварительного согласия. Заявителем представлена запись телефонного

разговора, составляющая 31 секунду, а также детализация абонентского номера, которыми подтверждается поступление вышеуказанного звонка.

Из заявления следует, что 26.01.2021г. в 15:50 с абонентского номера +7-495-009-81-87 поступил звонок; заявителю озвучена следующая информация: «Меня зовут Андрей, администратор компании ЕКБ. Я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Барнауле, и кстати сразу хочу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса, это чтобы вы не волновались. Так вот, там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного и расслабляющего массажа ...».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – мероприятию, по случаю открытия массажного салона в г. Барнауле.

В соответствии с 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. 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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

Заявитель указывает, что никогда не предоставлял свои персональные данные, в том числе номер телефон, организации с таким номером и не давал согласия на получение рекламных сообщений.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

По информации ООО «Интелнэт Коммуникации» единственным достоверным и достаточным доказательством того, что при осуществлении звонка на номер <...> 26.01.2021г. в 15:50 трафик через сеть ООО «Интелнэт Коммуникации» не проходил, является детализация соединений телефонного номера +7-495-009-81-87.

Телефонный номер и канал связи – технологически отделимые друг от друга элементы сети телефонной связи. К одному каналу связи могут быть подключены разные телефонные номера или наоборот один номер может быть подключен одновременно или в разное время к нескольким каналам связи.

ООО «Интелнэт Коммуникации» представило в пользование телефонный номер +7-495-009-81-87 ООО «Транслайн» (правопреемник – ООО «Эконик») и не предоставляло каналов связи на исходящий трафик к этому номеру. Соответственно, канал связи оператора не принадлежит ООО «Интелнэт Коммуникации» как и не принадлежат все остальные каналы, использованные при соединении спорного звонка.

По информации ООО «Интеллин» по результатам проведенной Обществом проверки по факту осуществления вышеуказанного звонка посредством использования телефонного номера +7-495-009-81-87 установлено, что исходящие вызовы через сеть ООО «Интеллин» с указанного номера не осуществлялись.

ООО «Интеллин» предоставляет услуги связи и телефонный номер +7-495-009-81-87 ООО «Интелнэт Коммуникации» на основании Договора №2864-1/728 от 01.03.2012г. Телефонный номер +7-495-009-81-87 передан ООО «Интелнэт Коммуникации» 01.01.2020г.

06.11.2020г. телефонный номер +7-495-009-81-87 передан в пользование ООО «Транслайн» по акту о начале предоставления услуг к бланку-заказу №БЗ 14-Т от 05.11.2020г. к Дополнительному соглашению №1-Т от 23.03.2020г. Договора № 52/УСН от 24.03.2020г.

Отсутствие исходящего трафика по отмеченному номеру через сеть ООО «Интеллин» свидетельствует о том, что при совершении исходящих звонков абоненту – физическому лицу на номер <...> у ООО «Транслайн» (ООО «Эконик») имеется возможность осуществлять такие вызовы с выходом в ТФОП (телефонная сеть общего пользования) через сеть любого другого оператора связи с использованием телефонного номера +7-495-009-81-87, находящегося в пользовании у ООО «Транслайн» в рамках Договора на предоставление услуг связи.

25.11.2020г. подписано соглашение о замене стороны по Договору оказания услуг связи № 52/УСН от 24.03.2020г., по которому ООО «Эконик» принимает на себя все права и обязанности ООО «Транслайн».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, 26.11.2020г. деятельность ООО «Транслайн»

прекращена. Таким образом, конечным пользователем телефонного номера +7-495-009-81-87 является ООО «Эконик» (ИНН 7449142236, адрес юридического лица: 454108, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Гагарина, д.2, кв.122).

На заседании Комиссии представитель ООО «Интеллин», дополнительно к представленным письменным пояснениями, сообщил, что договор на предоставление услуги связи с ООО «Эконик» расторгнут, в доказательство представлено уведомление о досрочном расторжении от 18.03.2021г.

По состоянию на 10.06.2021г. при наборе абонентского номера +7-495-009-81-87, с которого поступил звонок заявителю, антимонопольным органом установлено, что номер отключен.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными материалами, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Эконик» (ИНН 7449142236, адрес: 454109, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Гагарина, д.2, кв.122).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 10.06.2021г., размещенной на официальном сайте Федерального налоговой службы, следует, что сведения об ООО «Эконик», а именно: место нахождения и адрес регистрации юридического лица; лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени юридического лица, являются недостоверными, следовательно, ООО «Эконик» деятельность по указанным реквизитам не осуществляет.

В связи с тем, что договор на предоставление услуги связи с ООО «Эконик» расторгнут, Комиссия считает выдачу предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе нецелесообразным.

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.42-47, п.54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу мероприятия компании «ЕКБ» по случаю открытия массажного салона в г. Барнауле, распространенную 26.01.2021г. на абонентский номер заявителя посредством звонка с абонентского номера +7-495-009-81-87, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>