

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии -	заместитель руководителя Управления – Никуйко Ирина Борисовна,
Члены Комиссии -	главный специалист-эксперт – Селютина Елизавета Михайловна Ведущий специалист-эксперт – Власова Екатерина Александровна;

в присутствии законного представителя ООО «ПромСтройСервис» - директора Общества Моткалюка В.Г.;

рассмотрев дело № 18-03-18-02/331, возбуждённое в отношении ООО «ПромСтройСервис» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении рекламных звонков ООО «ПромСтройСервис» абоненту без его согласия,

#### **УСТАНОВИЛА:**

Территориальный антимонопольный орган Федеральной антимонопольной службы, осуществляющий надзор за соблюдением законодательства о рекламе, руководствуется в своей деятельности Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее - Правила).

В соответствии с п. 12 Правил дело может быть возбуждено Федеральной антимонопольной службой или ее территориальными органами по собственной инициативе при выявлении фактов, указывающих на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также по представлению прокурора, обращению органа государственной власти или органа местного самоуправления, заявлению физического или юридического лица.

В Волгоградское УФАС России поступило заявление (вх. № 3626 от 27.04.2018) от К.В.В. с жалобой на нарушение Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

К.В.В. в своем заявлении указал, что 26.04.2018 в 10:53 на его абонентский

номер <...> -986-982-17-55 был совершен телефонный звонок рекламного содержания с предложением услуг по установке счетчиков с номера 8-902-385-83-97 (номерная емкость «Т2 Мобайл» Волгоградская обл.).

Поступление заявителю данного звонка подтверждается детализацией счета, телефонных соединений, СМС-сообщений и иных данных за 26.04.2018, поступивших на абонентский номер <...> -986-982-17-55.

По утверждению заявителя, согласие на получение рекламной информации он не давал.

Позднее от К. В.В. поступили уточнения (вх. № 4805 от 06.06.2018) о том, что в момент поступления звонка К.В.В. находился на территории г. Саратова, а также текст поступившего звонка рекламного содержания: «Да. – Алло, это «Промстройсервис», мы предлагаем установку счетчиков....».

Также заявитель обращает внимание на то, что его номер телефона 8-986-982-17-55 опубликован только на сайте бесплатных объявлений «Авито», был приобретен у оператора специально для объявлений в Интернет, ранее никому не принадлежал.

Волгоградским УФАС России ранее было рассмотрено дело № 17-03-18-02/452 (решение от 02.11.2017), в котором аналогичная со тематике реклама ООО «Промстройсервис» об установке счетчиков, поступившая на номер К.В.В. 8-986-982-17-55 была признана ненадлежащей, нарушающей ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В ответ на запрос Волгоградского УФАС России (исх. №02-12/2874 от 04.05.2018) ООО «Т2 Мобайл» сообщило (вх. № 4405 от 25.05.2018), что по результатам проведенной проверки, установлено, что абонентом по номеру 8-902-385-83-97 (рекламораспространителем) является Моткалюк Владислав Григорьевич на основании договора об оказании услуг связи от 31.08.2017.

Данное лицо согласно выписке из ЕГРЮЛ является генеральным директором ООО «ПромСтройСервис» (ОГРН 1147746807757, ИНН/КПП 7725835666/772501001, юр. адрес: ул. Рощинская, 2-я, д. 4, офис Э 5 П 1А К 1 Р. М XII, Московская обл., г. Москва, 115191, почт. адрес: Автодорога № 7, стр. 6 «Б», офис 205, г. Волжский, 404119).

Согласно [п. 1](#) и [пп. 1 п. 3 ст. 40](#) Федерального закона от 08.02.1998 № 14 «Об обществах с ограниченной ответственностью» правом действовать без доверенности от имени общества с ограниченной ответственностью наделен только единоличный исполнительный орган общества (директор, генеральный директор, президент и другие).

**На основании полученной информации в отношении ООО «ПромСтройСервис» определением от 09 июня 2018 года было возбуждено производство по делу №-18-03-18-02/331 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18**

## **Закона о рекламе.**

На заседания Комиссии 30.07.2018 и 27.08.2018 от ООО «ПромСтройСервис» поступил в материалы дела устав организации.

В ходе рассмотрения дела от директора ООО «ПромСтройСервис» были получены следующие устные и письменные объяснения от 07.09.2018:

От абонента К. В.В. **16.07.2017** была произведена заявка обратной связи на сайт компании ООО «ПромСтройСервис». Цель заявки состояла в том, чтобы сотрудники компании связались с К. В.В. по интересующим его услугам, которые предоставляет компания. Так как информация поступила через сайт компании, К. В.В. был включен в абонентскую базу компании.

В материалы дела представлен скрин-шот страницы электронной почты с текстом «Заполнена анкета на Вашем сайте «Заказ на установку», Ваше имя : Сергей, Ваш номер телефона 89869821755».

Также представитель ООО «ПромСтройСервис» пояснил, что одним из направлений экономической деятельности ООО «ПромСтройСервис» является обслуживание газовых сетей и внутридомового газового оборудования. С этой целью раз в год происходит обзвон клиентов компании с целью пролонгации договора ВДГО, либо для первичного составления договора с клиентами компании. Целью звонков является доведение до населения правил безопасного использования газа в быту и несет информационно ознакомительный характер. ООО «ПромСтройСервис» свои услуги не рекламирует. Такого рода звонок и был совершен заявителю 26.04.2018.

Моткалюк В.Г. считает, что согласие на получение звонков от ООО «ПромСтройСервис» было выражено К. В.В. 16.07.2017 при заполнении формы на сайте компании.

Далее устно Моткалюк В.Г. пояснил, что звонок от 26.04.2018 совершил он лично по ошибке, каково было содержание звонка не пояснил.

**Исследовав имеющиеся материалы дела, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Волгоградского УФАС России установила следующее:**

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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 продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем

квалифицирующим признакам рекламы, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе:

- информация распространена в форме звонка по сетям электросвязи, посредством использования подвижной радиотелефонной связи.

- адресована неопределенному кругу лиц – пользователей связи и является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а, следовательно, получатели информации не могут быть определены. Не может быть определен и конкретный субъект правоотношений, возникающих по поводу реализации объекта рекламирования.

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования является товар (продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот), 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 (подп. 2-3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования выступают услуги по установке счетчиков, предоставляемые ООО «ПромСтройСервис».

Закон о рекламе установил принципы государственной политики в области рекламы, особенности отдельных способов распространения рекламы, в том числе распространения рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. *Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.*

Согласно п. 35 ст. 2 Федерального закона РФ от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» под электросвязью понимаются любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В [части](#) 1 ст. 18 Закона о рекламе приводится определенный перечень видов электросвязи, на распространение рекламы посредством которых распространяются положения комментируемой части, - телефонная, факсимильная, подвижная радиотелефонная связь, однако данный перечень не является закрытым.

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

При этом в ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата.

Только в случае, если поставщик услуг связи, рекламораспространитель при заключении договора с абонентом получил согласие последнего на получение любой рекламной информации, то такое согласие может рассматриваться как предварительное согласие абонента на получение рекламы, предусмотренное ч. 1 ст. 18 ФЗ Закона о рекламе.

В ходе дела в целях обеспечения соблюдения требований п.п. 3-6 Правил рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Волгоградское УФАС России (письмом от 29.08.2018 №02-5/5746) ходатайствовало перед Федеральной антимонопольной службой о наделении Управления полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «ПромСтройСервис».

На основании пункта 6 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, ФАС России наделила Волгоградское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством телефонного соединения рекламы с выражением «Да. - Алло, это «Промстройсервис», мы предлагаем установку счетчиков...», содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе в отношении ООО «ПромСтройСервис».

Рассмотрев представленные директором ООО «ПромСтройСервис» Моткалюком В.Г. объяснения и доказательства, Комиссия относится к ним критически.

Аналогичная реклама ООО «Промстройсервис» об установке счетчиков,

поступившая на номер К.В.В. 8-986-982-17-55 была признана ранее ненадлежащей, нарушающей ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласие заявителя, выраженное в заполнении формы на сайте компании, согласно позиции Общества, датируется 16.07.2017. Данное «согласие» представлялось ООО «ПромСтройСервис» в качестве доказательства в рамках ранее рассмотренного дела (№ 17-03-18-02/452). Комиссия вынесла решение по делу № 17-03-18-02/452 о признании рекламы ненадлежащей и нарушающей ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в ход дела Общество подтверждало прекращение распространения рекламы и абонентский номер заявителя, в связи с этим основания для выдачи предписания о прекращении нарушения у оmissии отсутствовали, предписание не выдавалось.

Объяснения и доказательства, представленные ООО «ПромСтройСервис», входят в противоречие с фактическими обстоятельствами рассматриваемого дела. Комиссия оценивает как попытку ввести Комиссию в заблуждение объяснения директора ООО «ПромСтройСервис» Моткалюк В.Г. относительно содержания и характера звонка и того, кто звонил заявителю - ООО «ПромСтройСервис» или Моткалюк В.Г. как частное лицо.

Технически не представляется возможным проверить, кто заполнял заявку на сайте ООО «ПромСтройСервис». Комиссия обращает внимание, что имена заявителя и лица, заполнившего заявку, не совпадают. Заявитель утверждает, что номер использовался только для сайта бесплатных объявлений «Авито».

Комиссия, дополнительно оценив текст представленного в материалы дела скрин-шота страницы электронной почты с текстом «Заполнена анкета на Вашем сайте «Заказ на установку», Ваше имя : Сергей, Ваш номер телефона 89869821755», приходит к выводу, что данная информация о наличии заявки на установку не может рассматриваться как надлежащее согласие на получение на абонентский номер заявителя рекламы из которого можно идентифицировать лицо, давшее данное согласие.

Заявитель сообщил, что заявка через сайт ООО «ПромСтройСервис» им не заполнялась, так как он проживает в другом городе и услуги волгоградских компаний его не интересуют из-за удалённости.

С учетом изложенного Комиссия Волгоградского УФАС России не принимает в качестве надлежащих доказательств получения предварительного согласия абонента, которому принадлежит номер телефона 8-986-982-17-55, доказательства, представленные ООО «ПромСтройСервис».

Комиссия отмечает, что ООО «ПромСтройСервис» не исключила К. В.В. из базы для распространения рекламы ) и вопреки вынесенному ранее Волгоградским УАС России решению продолжила распространять заявителю рекламу без его согласия.

Комиссия считает, что заявитель К. В.В. в достаточно конкретной форме выразил свое несогласие на получение какой-либо рекламы от ООО «ПромСтройСервис», обратившись в антимонопольный орган с жалобой на распространение рекламы на его номер без его согласия. Таким образом, ООО «ПромСтройСервис» нарушено требование ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе о том, что *рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося с таким требованием.*

Законодатель закрепил обязанность рекламораспространителя немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе). Данная обязанность в рассматриваемом случае ООО «ПромСтройСервис» выполнена не была.

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 ходе дела установлено и подтверждено директором Общества, что рассматриваемый в деле звонок с номера 8-902-385-83-97 (принадлежащего директору Общества Моткалюк В.Г.) на номер <...> -986-982-17-55 был осуществлен сотрудниками ООО «ПромСтройСервис».

В рассматриваемом случае ООО «ПромСтройСервис» (ОГРН 1147746807757, ИНН/КПП 7725835666/772501001, юр. адрес: ул. Рошинская, 2-я, д. 4, офис 503, Московская обл., г. Москва, 115191, почт. адрес: Автодорога № 7, стр. 6 «Б», офис 205, г. Волжский, 404119) является рекламораспространителем, ответственным за наличие согласия абонентов на получение рекламных звонков с номера 8-902-385-83-97.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламораспространителями, рекламопроизводителями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 Закона о рекламе влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Таким образом, реклама услуг ООО «ПромСтройСервис», полученная заявителем на абонентский номер <...> -986-982-17-55 в виде звонка рекламного содержания, является ненадлежащей, нарушающей ч. 1 ст. 18

Закона о рекламе.

В связи с тем, что материалы дела не содержат подтверждения нераспространения на момент вынесения решения рассматриваемой в деле рекламы, Комиссия принимает решение о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения рекламного законодательства.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу услуг по установке приборов учета ООО «ПромСтройСервис», выразившуюся в распространении рекламных звонков 26.04.2018 по сетям электросвязи на номер <...> -986-982-17-55 без согласия абонента, ненадлежащей, нарушающей ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «ПромСтройСервис» (ОГРН 1147746807757, ИНН/КПП 7725835666/772501001, юр. адрес: ул. Рощинская, 2-я, д. 4, офис 503, Московская обл., г. Москва, 115191, почт. адрес: Автодорога № 7, стр. 6 «Б», офис 205, г. Волжский, 404119) предписание об устранении нарушения.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3. КоАП. в отношении ООО «ПромСтройСервис».

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