

февраля 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 28 февраля 2020 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе

рассмотрев дело № 058/05/18-868/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного сообщения с номером <...> рекламы, без предварительного согласия абонента,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламораспространителя) индивидуального предпринимателя

#### УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «Мегафон», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 12.11.2019 вх. № 46-э) по вопросу поступления 11.11.2019 в 16:15 телефонного звонка с номера абонентского телефона +7 с рекламой продажи квартир. Заявитель согласия на размещение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора, из которой следует, что звонок совершен путем автоматического дозвона.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежит оператору ПАО «Мегафон».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер <...> принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

В соответствии с постановлением Пензенским УФАС России 14.11.2019 № 4424-3, 4425-3) направлены запросы в ПАО «Мегафон» и в ПАО «ВымпелКом».

В адрес Пензенского УФАС России 05.12.2019 (вх. № 3929) поступил ответ ПАО «Мегафон», согласно которому установлено следующее.

Абонентский номер <...> выделен С по договору оказания услуг связи № от 06.2007.

ке представлена детализация звонков на абонентский номер <...> за 1.2019, согласно которой 11.11.2019 в 16:15 осуществлен звонок с телефонного ера +7.

асно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) нентский номер +7 выделен абоненту – индивидуальному предпринимателю основании договора № от 27.09.2019 на оказание услуг связи «Билайн».

зенским УФАС России определением от 11.12.2019 по факту распространения ламы возбуждено дело № 058/05/18-868/2019 по признакам нарушения части 1 ыи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе») в отношении индивидуального предпринимателя . В ходе рассмотрения а Комиссией дело было отложено до 28.02.2020.

2.2020 в адрес Пензенского УФАС России поступило письменное объяснение согласно которому в информации, который услышал заявитель не чивалось: ни наименование организации, ни перечень услуг или товаров, и жких иных идентифицирующих данных, позволяющих определить ламодателя или объект рекламирования.

рассмотрение дела 28.02.2020 ИП не явилась. В материалах дела имеются азательства надлежащего извещения ИП о месте и времени рассмотрения а № 058/05/18-868/2019.

учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла ложным рассмотреть дело в отсутствие ИП

езультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно анных доказательств установлено следующее.

бонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «Мегафон» гупил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Предлагаем квартиры в Пензе от одного миллиона шестисот тысяч рублей, несколько лантов отделки, развитая инфраструктура, отличная транспортная тупность и ипотека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите лть подобные предложения нажмите 2».

т поступления, указанного звонка подтверждается детализацией доставленных услуг за 11.11.2019, представленной в материалы дела сатором Заявителя – ПАО «Мегафон».

атериалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, ержание которого показывает, что лицо (автоответчик), осуществившее звонок эелефонного номера +7, принадлежащего ИП , озвучивает информацию о злечении внимания к продаже квартир в Пензе, формирование или держание интереса к ним и их продвижение на рынке.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на

влечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно письму Федеральной антимонопольной службы России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и адресной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как адресованность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в тексте указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на привлечение которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Информация выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги по продаже квартир в Пензе.

Согласно с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой 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 пункту 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления

нума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения итражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: ласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по м электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о ламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от ретного рекламораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, дставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы автоответчика: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона исот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, чная транспортная доступность и ипотека от 5%. Хотите узнать подробности мите 1. Не хотите узнать подобные предложения нажмите 2» относятся к ламе услуг недвижимости, согласие на распространение которых заявитель ,авал.

лу части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей тросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и 1) набора абонентского номера без участия человека (автоматического занивания, автоматической рассылки).

ись телефонного разговора, представленная Заявителем, содержит в начале го разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный офрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь звека (автоматизированная запись), что позволяет сделать вывод о том, что в э осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и 1) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое занивание, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ги 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

ласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь гмами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода нтификации.

ятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или

низация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений передачи информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В данном случае рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило указанные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением продажи квартир на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП, что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), аудиозаписей, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

Связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям п. 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Документов, материалов, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по исполнению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1, п. 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного агента на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ИП не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Следственные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя – ИП.

Таким образом, распространение 11.11.2019 в 16:15 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7

нарушением части 1 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения направляет лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют предписания о прекращении поступления телефонных звонков с рекламой услуг аренды квартир в Пензе абоненту ПАО «Мегафон» С.

в связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ИП предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

в силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

исходя из содержания части 2 пункта 1 статьи 33, части 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 от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона шестисот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, отличная транспортная доступность и ипотека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите узнать подобные предложения нажмите 2». Распространяемую 11.11.2019 в 16:15 ИП по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента С на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

инистративных правонарушениях.