

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ №072/05/18-4/2020

17.04.2020 г. г. Тюмень

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

Председатель Комиссии: * - заместитель руководителя управления;

*

- заместитель начальника отдела КСЗ;

Члены Комиссии:

- ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

*

рассмотрев дело №072/05/18-4/2020, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие лиц, участвующих в деле:

- заявителя – *

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, - ООО «ВД *»

УСТАНОВИЛА:

На заседании Комиссии 17.04.2020г. отсутствовал заявитель и лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства. В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Из отчета об отслеживании почтовых отправлений, следует, что отправление № * от 19.03.2020, направляемое ООО «ВД *» было возвращено в Тюменское УФАС в связи с истечением срока хранения на почте.

Из отчета об отслеживании почтовых отправлений, следует, что отправление № 8* от 19.03.2020 было получено *

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда

Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получении направленных материалов или не явившихся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ местом нахождения ООО «ВД *» является адрес: 450068, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Кольцевая, д. *, кв. 1* ОГРН *

Таким образом, лица участвующие в деле были надлежащим образом извещены о времени и месте рассмотрения дела, следовательно, дело может быть рассмотрено в их отсутствие.

В Тюменское УФАС России поступило заявление *

Из заявления следует, что на абонентский номер +79*, зарегистрированный за заявителем, * г. в 09:24, от абонента +79*, поступил телефонный звонок рекламного характера, следующего содержания:

«- Да, слушаю!

- Здравствуйте

- Здравствуйте

- Компания РБС сервисное обслуживание пластиковых окон, у Вас минутка будет свободная?

- Какая компания?

- По сервисному обслуживанию пластиковых окон

- А это платная услуга?

- Нет, сейчас я расскажу. Профилактика и диагностика да сейчас у нас идет бесплатная, то есть в целях саморекламы компании. Проверка окон перед зимним периодом

- Мг...

- У Вас вообще установлены пластиковые окна?

- Установлены, но мне не нужно, я в съемной квартире проживаю

- Ага, Вы в съемной, ага, все, хорошо, тогда извините, до свидания

- А скажите, откуда мой телефон у Вас взялся?

- Компьютерный набор идет

- ага, ну ясно, нет, не нужно мне ничего

- Хорошо, всего доброго

- До свидания».

Комиссия, рассмотрев материалы дела №072/05/18-4/2020, пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), рекламой является 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 и поддержания 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.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Из содержания телефонных переговоров между * и сотрудником ООО «ВД *» следует, что объектом рекламирования является услуги по сервисному обслуживанию пластиковых окон на привлечение внимания к которым направлен телефонный звонок.

Следовательно, указанный выше телефонный звонок, поступивший * рекламой с четко определяемым объектом рекламирования и на неё распространяются требования Закона о рекламе.

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

Как указал *, каких-либо согласий на получение телефонных звонков рекламного характера он не давал. В материалах дела доказательства получения такого

согласия отсутствует. Следовательно, в рассматриваемой рекламе нарушены требования части 1 ст. 18 Закона о рекламе.

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

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

Согласно сведениям, представленным ПАО «М*», * является абонентом компании, использующим абонентский номер +7*. Согласно детализации вызовов, * ему действительно поступил телефонный звонок от абонента +79* в 09:24.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи абонентский номер +79* зарегистрирован за ПАО «М**».

В соответствии с информацией представленной ПАО «М**», абонентский номер +79* выделен ООО «ВД *» (**).

Таким образом, отправителем телефонного звонка рекламного характера является ООО «ВД *», который, при оказании услуг по рассылке SMS-сообщений и (или) телефонных звонков пользователям, обязан иметь согласие пользователей на получении телефонных звонков, оформленное документально, т.е. письменное согласие, следовательно, ООО «ВД *», является рекламораспространителем, которым нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что на абонентский номер * продолжают поступать звонки рекламного характера от абонента +7*, Комиссия считает выдачу предписания нецелесообразной.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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 услуг по сервисному обслуживанию пластиковых окон, распространенную путем совершения телефонного звонка абоненту +79*, * в 09:24, от абонента +79*, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии *

*

Члены комиссии

*