

Лицу, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

гр. Т.А.Е

....

ИП М.А.А.

(для сведения)

...

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 17.04.2024 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 18.04.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии – – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены Комиссии:

..... – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

... – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 023/05/18-199/2024, возбужденное по факту распространения посредством телефонного звонка, рекламы следующего содержания: «Алло здравствуйте ... новостройки Краснодара в ипотеку по цене нескольких чашек кофе, платеж от полутора тысяч рублей в месяц ... нажмите кнопку один на телефоне, и мы свяжемся с вами...» с номера телефона «+7...» полученной абонентом номера «+ 7.» 02.11.2023 г. в 12:59, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие представителя лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-199/2024, в отношении которого возбуждено дело – ИП М..А.А.,

в отсутствие лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-199/2024, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе –
гр. Т.А.Е.

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. Л.С.С. (вх. № 41548-ЭП/23 от 17.11.2023г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении информации посредством телефонного звонка, следующего содержания: «Алло здравствуйте ... новостройки Краснодара в ипотеку по цене нескольких чашек кофе, платеж от полутора тысяч рублей в месяц ... нажмите кнопку один на телефоне, и мы свяжемся с вами...» с номера телефона «+7.» полученной абонентом номера «+7.» 02.11.2023 г. в 12:59, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Информация вышеуказанного содержания, полученная на номер телефона заявителя +7.., была распространена посредством телефонного звонка с номера телефона «+7.., что подтверждается материалами, приложенными заявителем (детализация звонков).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

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 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.

Исходя из материалов заявления, физическое лицо не давало своего согласия на получение вышеуказанной рекламы.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий вышеуказанного заявления требовались сведения от оператора связи.

Краснодарским УФАС России в адрес АО «Межрегиональный ТранзитТелеком» был направлен запрос (исх. № ТО/35261/23 от 06.12.2023 г.) о предоставлении информации о владельце абонентского номера +7..

АО «Межрегиональный ТранзитТелеком» представлены письменные пояснения (вх. № 45373-ЭП/23 от 11.12.2023 г.), в соответствии с которым абонентский номер +7. выделен ИП М.А.А. (адрес:).

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы вышеуказанного содержания является ИП М.А.А. (адрес:).

На основании изложенного, в действиях рекламораспространителя ИП М.А.А. (адрес: ...), при распространении, посредством телефонного звонка, рекламы следующего содержания: «Алло здравствуйте ... новостройки Краснодара в ипотеку по цене нескольких чашек кофе, платеж от полутора тысяч рублей в месяц ... нажмите кнопку один на телефоне, и мы свяжемся с вами...» с номера телефона «+7...» полученную абонентом номера «+ ...» 02.11.2023 г. в 12:59, усматриваются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

На основании изложенного, Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/18-199/2024 в отношении ИП М.А.А..

На рассмотрение дела № 023/05/18-199/2024 ИП М.А.А. представлены письменные пояснения (вх. № 4235/24 от 05.02.2024г., 2377-ЭП/24 от 23.01.2024г.), согласно которым ИП М.А.А. является оператором связи, телефонный номер «+7..» закреплен за абонентом гр. Т.А.Е. (адрес регистрации:) на основании договора об оказании услуги связи № 9969498940/20/09/23 от 20.09.2023г., заключенным между ИП М.А.А. и гр. Т.А.Е.

ИП М.А.А. также пояснил следующее:

- «Согласно тексту договора абонентский номер +7. используется только Т.А.Е.

Соответственно звонки заявителю совершал гр. Т.А.Е.

ИП М.А.А. данные абонентские номера в своей деятельности не использует и звонки в адрес Заявителя не осуществлял.

Абонент самостоятельно, без участия ИП М.А.А., формирует телефонные списки получателей звонков, самостоятельно формирует сообщения (сценарии), которые проигрываются абоненту в течение звонка, самостоятельно определяет их длительность и содержание (включая информационные ролики, воспроизводимые при звонках), а ИП М.А.А. предоставляет только техническую возможность для осуществления указанных действий Абонента. ИП М.А.А. не может вмешиваться в деятельность Абонента по обзвону своих клиентов для трансляции своих сообщений. Совершение звонков по заданию Абонентов происходит автоматически. При этом, собственные услуги ИП М.А.А. по спорному звонку не распространял. Услуги, проигрываемые абоненту в спорном звонке ИП М.А.А. не оказывает.

ИП М.А.А. оказывает услуги Центра обработки вызовов (далее ЦОВ). ЦОВ осуществляет обработку телефонных вызовов абонентов с использованием автоматической системы перераспределения вызовов, компьютерной телефонии или системы интерактивного речевого взаимодействия. При этом при оказании услуги владелец ЦОВ выступает не как

оператор связи, а как лицо, оказывающее услуги ЦОВ на базе программно-аппаратного комплекса, позволяющего обеспечить автоматизацию и повышение эффективности работы с большим потоком вызовов с учетом их распределения в соответствии с определенной логикой.

Обращаем также внимание на то, что УФАС по Московской области, УФАС по г. Москве, УФАС по Республике Татарстан, УФАС по Ростовской области, УФАС по Республике Коми (Решение УФАС по Московской области см. Приложение 2, Решения УФАС по г. Москве см. Приложение 3, 6, Решение УФАС по респ. Татарстан см. Приложение 4, Решение УФАС по Ростовской обл. см. Приложение 5, Решение УФАС по Республике Коми см. Приложения 7).

ИП М.А.А. подтверждает установление запрета с 18.01.2024 г. на вызовы на абонентский номер заявителя +7. путем занесения его в стоп-лист. Это означает, что любой абонент, в том числе и Т.А.Е. с указанной даты не сможет осуществить звонок заявителю.».

Таким образом, на основании пояснений и материалов представленных ИП М.А.А., рекламодателем вышеуказанной рекламы является гр. Т.А.Е. (адрес регистрации: .).

Определением (исх. № 7147/24 от 15.03.2024г.) **гр. Т.А.Е.** привлечен к рассмотрению дела № 023/05/18-199/2024 в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пояснениям гр. Т.А.Е. (вх. № 10453-ЭП/24 от 21.03.2024г.) гр. Т.А.Е. совершил звонок на абонентский номер +7. в целях уведомления абонента о «доступной для него возможности».

Гр. Т.А.Е. утверждает, что номер Заявителя получен из открытых источников в социальных сетях, что по мнению гр. Т.А.Е, означает получение согласие заявителя на распространение указанной выше рекламы.

Вместе с тем, Гр. Т.А.Е. не представил доказательств получения предварительного согласия гр. Л.С.С. на получение им рекламы 02.11.2023 г. на принадлежащий заявителю абонентский номер «+ ..».

Также, были представлены письменные пояснения ИП М.А.А. (вх. № 13984-ЭП/24 от 15.04.2024 г.) из которых следует, что: «ИП М.А.А. добросовестно исходил из получения Т.А.Е. всех требуемых согласий до использования Услуг в своих целях. ИП М.А.А. не давал разрешения на трансляцию рекламы в адрес неопределенного круга лиц.

В связи с тем, что ИП М.А.А. добросовестно исходил из презумпции законного использования Т.А.Е. Услуг, у него отсутствовали правовые основания полагать, что Т.А.Е. будет использовать Услуги в нарушение действующего законодательства...

... В данном же случае, как было указано выше, ИП М.А.А. добросовестно полагал, что при использовании телефонного номера, Т.А.Е. получил согласие абонента надлежащим образом, и сам абонент выразил согласие на получение сведений, транслируемых Т.А.Е., что уже не будет является рекламой, поскольку не будет направлено в адрес неопределенного круга лиц.

Отдельно отмечаю, что прослушивать телефонные звонки Т.А.Е. ИП М.А.А. не вправе, т.к. такие звонки охраняются тайной связи. Без соответствующей санкции государственных органов, вмешательство в частные звонки недопустимо...

... После получения сведений о нарушении Т.А.Е. законодательства, ИП М.А.А. незамедлительно предпринял меры по внесению номера +7. в стоп-лист, что означает, что Т.А.Е., больше не сможет осуществлять любые звонки владельцу номера.».

Таким образом, ИП М.А.А. полагал на добросовестные действия со стороны Т.А.Е., на распространение рекламы вышеуказанного содержания.

Таким образом, в действиях рекламораспространителя гр. Т.А.Е. (адрес регистрации:), при распространении, посредством телефонного звонка, рекламы следующего содержания: *«Алло здравствуйте ... новостройки Краснодара в ипотеку по цене нескольких чашек кофе, платеж от полутора тысяч рублей в месяц ... нажмите кнопку один на телефоне, и мы свяжемся с вами...»* с номера телефона «+7..» полученную абонентом номера «+ 7.» 02.11.2023 г. в 12:59, нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Согласно пункту 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, добровольное устранение лицом (лицами) совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Вместе с тем, согласно сведениям, представленным гр. Т.А.Е. (вх. № 10453-ЭП/24 от 21.03.2024г.) номер Заявителя удален из списка контактов гр. Т.А.Е., распространение звонков на абонентский номер Заявителя прекращено.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, полученную 02.11.2023 г. в 12:59 с абонентского номера «+7.» посредством телефонного звонка на номер телефона заявителя «+7.», следующего содержания *«Алло здравствуйте ... новостройки Краснодара в ипотеку по цене нескольких чашек кофе, платеж от полутора тысяч рублей в месяц ... нажмите кнопку один на телефоне, и мы свяжемся с вами...»*, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»;

2. Предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Заместитель председателя Комиссии _____ ...

Члены Комиссии _____...
