

После удаления персональных данных:

РЕШЕНИЕ

по делу № 029/05/18-977/2023

Резолютивная часть оглашена «19» декабря 2023 года

Решение в полном объеме изготовлено «09» января 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии

-

(удалено)

Заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

Члены Комиссии:

-

(удалено)

Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

(удалено)

Ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 029/05/18-977/2023, возбужденного в отношении (удалено) по признакам нарушения требований ч. 1, ч. 2 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), в отсутствие сторон, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, руководствуясь ст. 36 Закона о рекламе, п. 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Закона о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее — Правила рассмотрения дел),

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России поступило обращение (удалено) согласно которому 15.08.2023 в 11:59 на номер телефона (удалено) (далее — Номер заявителя) поступил телефонный звонок с номера (удалено) с информацией рекламного характера.

Согласно предоставленной аудиозаписи звонка он содержал следующую информацию:

«- Алло.

- Добрый день, жилой комплекс с отделкой и видами на центр города, Москву реку и замосковречье.

- Вы кто?

- С ипотекой 4 % годовых. Нажмите один, чтобы узнать подробнее.»

По сообщению заявителя, согласия на получение данной рекламной информации

он не давал.

Согласно сервису проверки номера НИИ «Радио» (<<https://www.niir.ru/>>) номер (удалено), с которого поступил звонок, принадлежит оператору связи (удалено).

В свою очередь (удалено) пояснило, что номер (удалено) зарегистрирован за (удалено).

(удалено) также пояснило, что 15.08.2023 в сети (удалено) зарегистрирован один вызов с абонентского номера (удалено) на абонентский Номер заявителя.

ПАО «Мегафон», которому принадлежит Номер заявителя, также подтвердило факт спорного звонка, а также подтвердило принадлежность номера (удалено) (удалено).

Архангельским УФАС России было направлено два запроса в адрес (удалено), однако, по неустановленным причинам, ответ от (удалено) в Управление не поступил.

Определение о возбуждении данного дела получено не было, однако определение об отложении рассмотрения дела от 10.11.2023 получено (удалено), что подтверждается почтовым идентификатором (удалено).

Частью 1 Статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе» (далее — Закон о рекламе) установлено, что 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.

Часть 2 статьи 18 Закона о рекламе устанавливает, что не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

В данном случае, абоненту транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения, который не реагировал на вопросы Заявителя, не участвовал в контексте разговора.

Следовательно, изначально при осуществлении звонка с абонентом не велся диалог, у заявителя не было возможности задать вопрос, отсутствовала как таковая реакция на поведение абонента, а лишь прокручивалась запись голоса.

Пункт 1,2 статьи 3 Закона о рекламе определяет, что реклама - 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. 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;

Как указано выше, 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, необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

Распространенная информация имеет в себе признаки рекламы — имеет объект рекламирования — услуги по продаже недвижимости.

В распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению, исходя из ее содержания.

Таким образом, можно сделать вывод, что указанная информация распространена по сетям электросвязи (посредством телефонного звонка), без получения предварительного согласия абонента.

Кроме того, в распространенной информации содержатся признаки распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств – п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Абонентский номер (удалено) выделен и используется (удалено), иное (удалено) в адрес Архангельского УФАС России не предоставлено.

Таким образом рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, в чьих действиях содержится нарушение ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе является

(удалено).

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пп. 42 - 47, п. 54 Правил рассмотрения дел,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, направленную на абонентский номер (удалено) 15.08.2023 в 11:59 на номер телефона (удалено) посредством звонка с номера (удалено) с рекламой услуг по продаже недвижимости, поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать:

(удалено) рекламораспространителем, нарушившим ч.1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе;

1. Выдать (удалено) предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поддача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, предписания, если судом или арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения, предписания. Постановление антимонопольного органа о применении мер административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе может быть обжаловано, оспорено в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель комиссии

(удалено)

Члены комиссии

(удалено)

(удалено)