

Заказное с уведомлением о вручении

ООО «КОННЕКТ»

191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А,

часть пом. 2-Н, ком. 25-3

гр. К<...>

<...>

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 057/05/18-415/2022**

Резолютивная часть решения оглашена 17 октября 2022г.

Решение в полном объеме изготовлено 18 октября 2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы (далее - Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

председателя Комиссии: <...> ,

членов Комиссии: <...> , <...> ,

рассмотрев дело № 057/05/18-415/2022, возбужденное в отношении ООО «КОННЕКТ» (ИНН 7842198361; 191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А, часть пом. 2-Н, ком. 25-3) по признакам нарушений частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствие извещенных надлежащим образом:

- заявителя: гр. К<...>. ,

- ответчика: ООО «КОННЕКТ»,

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) из ФАС России 28.06.2022 (вх. № 220/ос) поступило заявление физического лица - гр. К<...> (далее – Заявитель) <...> о распространении рекламы посредством совершения телефонного звонка рекламного характера без предварительного согласия абонента на его получение следующего содержания:

**Заявитель К<...> - далее З.**

**Звонивший (робот – женский голос) – далее Р.**

**Оператор – далее О.**

*З: «Алло!»*

*Р: «Здравствуйте, спешу Вас поздравить, Вы стали счастливым обладателем подарочного купона на 3 900 руб. Ваш номер телефона был выбран случайным набором цифр, и мы дарим вам купон на любые услуги стоматолога в стоматологическом центре Санкт-Петербурга. Чтобы подробно ознакомиться с акцией и закрепить купон, нажмите цифру 1».*

*О: «Здравствуйте»*

*З: «Здравствуйте»*

*О: «Меня зовут Татьяна. Вы переключились на стоматологию. Скажите, пожалуйста, как я могу к Вам обращаться?»*

*З: «Михаил меня зовут»*

*О: «Очень приятно»*

*З: «Подскажите, пожалуйста...»*

*О: «Да, я слушаю Вас»*

*З: «Я хотел узнать, как называется клиника?»*

*О: «Клиника называется «World Dent». Находимся мы на Фонтанке, недалеко от цирка, ближайшее метро – Гостиный двор»*

*З: «Ага, понятно»*

*О: «Михаил, Вам нужна консультация врача-стоматолога?»*

*З: «...» «Подскажите, пожалуйста, а по какому адресу находится, мне там далеко будет?»*

*О: «Фонтанка, 13»*

*З: «Фонтанка, 13... Понял, хорошо, спасибо»*

*О: «Так, Михаил, записать Вас на первичный прием?»*

*З: «Нет. Не стоит. Спасибо. До свидания»*

*О: «Всего доброго»*

Разговор окончен (аудиозапись имеется в материалах дела).

**Дата и время поступления звонка рекламного характера:**

**25.06.2022 в 15:48.**

**Номер, с которого был осуществлён телефонный звонок:**

**+7 (499) 673-24-98.**

**Длительность: 76 сек.**

Управлением установлено, что телефонный номер **+7 (499) 673-24-98**, с которого был осуществлен звонок рекламного характера, входит в номерную емкость оператора ПАО «Ростелеком».

Согласно информации, поступившей от ПАО «Ростелеком», абонентский номер +7 (499) 673-24-98 был выделен **ООО «КОННЕКТ» (ИНН 7842198361; 191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А)** с 03.03.2022 по 25.07.2022.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон «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 продвижения на рынке.

Из данной нормы Закона «О рекламе» следует, что квалифицирующими признаками рекламы являются:

1.1. распространяется любым способом, в любой форме и любыми средствами: информация о возможности получения стоматологических услуг клиники «World Dent» распространялась по сетям электросвязи, а именно: посредством телефонного звонка с номера +7 (499) 673-24-98.

1.2. адресуется неопределенному кругу лиц

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Более того, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Информация о возможности получения стоматологических услуг клиники «World Dent» являлась неперсонифицированной и была направлена на привлечение интереса потребителя к рекламируемому мероприятию.

1.3. направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижения на рынке.

В статье 3 Закона «О рекламе» приведены следующие понятия:

**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.

В поступившем звонке рекламного характера сообщалось о возможности получения стоматологических услуг клиники «World Dent».

**Таким образом, вышеуказанная информация, распространяемая по сетям электросвязи, отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, т.е. является рекламой.**

(далее – Реклама стоматологических услуг клиники «World Dent»).

*Согласно части 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. Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие 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.*

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О защите персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных.

**В своем обращении гр. К<...> указал, что предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством звонков рекламного характера не давал.**

*Согласно части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).*

Из представленной заявителем аудиозаписи телефонного звонка рекламного характера, поступившего на его абонентский номер 25.06.2022 в 15:48, содержащего рекламу стоматологических услуг клиники «World Dent», следует, что данный вызов совершен при помощи средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание), о чем

свидетельствуют воспроизведение абоненту заранее записанного аудиофрагмента, представляющего собой речь человека (автоматизированная запись), а также предложение абоненту выбора ответа «нажмите цифру один».

Таким образом, в Рекламе стоматологических услуг клиники «World Dent» содержатся признаки нарушений части 1 статьи 18, части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

**В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе»:**

**- ответственность за нарушение части 1 статьи 18, части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламопроизводитель.**

**Рекламодатель:**

**- ООО «КОННЕКТ» (ИНН 7842198361; 191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А, часть пом. 2-Н, ком. 25-3).**

26.08.2022 Управлением было возбуждено дело № 057/05/18-415/2022 в отношении **ООО «КОННЕКТ»** по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

Рассмотрение дела № 057/05/18-415/2022 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе было назначено на 19.09.2022 посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf без очного участия представителей сторон.

19.09.2022 в рассмотрении дела № 057/05/18-415/2022 с использованием сервиса видеоконференций TrueConf законный и/или доверенный представитель ООО «КОННЕКТ», а также заявитель – К<...>. участие не приняли (не подключились).

В целях получения дополнительной информации рассмотрение дела № 057/05/18-415/2022 было отложено и назначено на 17.10.2022 посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf.

Определение об отложении рассмотрения дела № 057/05/18-415/2022 было направлено ООО «КОННЕКТ» заказной почтовой корреспонденцией с уведомлением о вручении по адресу: 191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А, часть пом. 2-Н, ком. 25-3 (почтовый идентификатор № 80095076615575).

26.09.2022 срок рассмотрения дела № 057/05/18-415/2022 продлен на 2 месяца.

17.10.2022 в рассмотрении дела № 057/05/18-415/2022 с использованием сервиса видеоконференций TrueConf законный и/или доверенный представитель ООО «КОННЕКТ», а также заявитель – К<...> участие не приняли (не подключились).

Согласно сведениям с официального сайта Почты России почтовое отправление с почтовым идентификатором № 80095076615575 вручено адресату (ООО «КОННЕКТ») 05.10.2022.

Таким образом, по состоянию на 17.10.2022 в Управлении имелись сведения о надлежащем уведомлении ООО «КОННЕКТ» о времени и месте рассмотрения дела № 057/05/18-415/2022.

Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела № 057/05/18-415/2022, пришла к следующим выводам:

**1.** В соответствии с частью 1 статьи 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.

Реклама стоматологических услуг клиники «World Dent» распространялась по сетям электросвязи посредством звонка рекламного характера с телефонного номера +7 (499) 673-24-98 на телефонный номер заявителя <...> 25.06.2022 в 15:48, привлекала внимание к объекту рекламирования - возможности для абонента – заявителя гр. К<...> воспользоваться услугами стоматологической клиники и была получена заявителем без его предварительного согласия.

**2. Согласно части 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. Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие 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.*

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О защите персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных.

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

При этом в части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы. Законом о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе).

При этом законодатель закрепил обязанность рекламодателя немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе).

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума ВАС РФ) согласие абонента может быть выражено в любой форме, однако такая форма согласия должна быть достаточной для идентификации такого согласия и подтверждения волеизъявления лица на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» данный закон не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно относиться к конкретному рекламодателю и должно быть явно выражено.

**В материалы дела сторонами не было представлено согласие гр. К<...> на получение рекламы на абонентский номер <...>, в том числе стоматологических услуг клиники «World Dent» с абонентского номера +7 (499) 673-24-98.**

**Таким образом, распространение рекламы 25.06.2022 в 15 часов 48 минут посредством телефонного звонка рекламного характера с номера +7 (499) 673-24-98 на абонентский номер <...> в отсутствие надлежащего согласия на получение такой рекламы нарушает требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».**

**3. Согласно части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).**

Согласно пункту 2 постановления Правительства Российской Федерации от 10.09.2007 № 575 «Об утверждении Правил оказания телематических услуг связи» под спамом понимается телематическое электронное сообщение, предназначенное неопределенному кругу лиц, доставленное абоненту и (или) пользователю без их предварительного согласия и не позволяющее определить отправителя этого сообщения, в том числе ввиду указания в нем несуществующего или фальсифицированного адреса отправителя.

Под запрет, установленный в комментируемой части, подпадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О защите персональных данных» обработка персональных данных в целях

продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных.

Комиссия отмечает, что заявление гр. К<...>, а также запись телефонного разговора, представленная заявителем в Управление, позволяет сделать вывод об отсутствии его согласия на получение рассматриваемой рекламы. Кроме того, указанная реклама распространялась посредством применения средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание), о чем свидетельствуют воспроизведение абоненту заранее записанного аудиофрагмента, представляющего собой речь человека (автоматизированная запись), а также предложение абоненту выбора ответа «нажмите цифру один».

**Таким образом, распространение рекламы 25.06.2022 в 15 часов 48 минут посредством телефонного звонка рекламного характера с номера +7 (499) 673-24-98 на абонентский номер <...> с применением средств выбора, осуществленное без участия человека (автоматического дозвонивания), нарушает требования части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».**

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что распространение рекламы, осуществленное посредством телефонного звонка рекламного характера с номера с номера +7 (499) 673-24-98 на абонентский номер <...> 25.06.2022 в 15 часов 48 минут, содержит признаки нарушений части 1 статьи 18, части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе»:

- ответственность за нарушение части 1 статьи 18, части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» определено, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела было установлено, абонентский номер +7 (499) 673-24-98 был выделен ООО «КОННЕКТ» (ИНН 7842198361; 191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А) с 03.03.2022 по 25.07.2022.

**Таким образом, с учетом имеющихся в материалах пояснений оператора связи и установленных фактических обстоятельств ООО «КОННЕКТ» является лицом, которое 25.06.2022 осуществило распространение рекламы по сетям подвижной связи в форме рекламного звонка и на которое возложена обязанность получения надлежащего согласия данных получателей на рассылку в виду требований федерального законодательства, а также с учетом имеющихся договорных отношений Общества с оператором связи.**

4. Необходимо отметить, что для участия в деле Общество своих представителей не направило, пояснения и запрашиваемая информация представлены не были, следовательно, при вынесении решения Комиссия Орловского УФАС России исходила из имеющихся в материалах дела документов и сведений.

**5.** Согласно части 3 статьи 36 Закона «О рекламе» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Учитывая, что абонентский номер +7 (499) 673-24-98 был выделен ООО «КОННЕКТ» (ИНН 7842198361; 191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А) с **03.03.2022 по 25.07.2022**, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «КОННЕКТ» не выдавать.

**6.** Ответственность за нарушение законодательства о рекламе установлена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 18, пунктом 2 части 1, пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 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 ноября 2020 г. №1922, Комиссия,

#### **Р Е Ш И Л А:**

1. Признать ООО «КОННЕКТ» (ИНН 7842198361; 191024, г. Санкт-Петербург, ул. Конная, д. 13, литер А, часть пом. 2-Н, ком. 25-3) - рекламодателем, нарушившим требования частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при осуществлении телефонного звонка рекламного характера с номера с номера +7 (499) 673-24-98 на абонентский номер <...> 25.06.2022 в 15 часов 48 минут.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «КОННЕКТ» не выдавать, поскольку период действия абонентского номера +7 (499) 673-24-98, истек 25.07.2022.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Орловского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в установленном порядке.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>