

РЕШЕНИЕ

по делу № 018/05/18-256/2023

Резолютивная часть оглашена 27 апреля 2023 года

В полном объеме изготовлено 04 мая 2023 года г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления

Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; кворум соблюден,

рассмотрев заявление гр. <...> о распространении 30.01.2023 на номер его мобильного телефона +79265670046 с номера телефона +79092136344 голосового сообщения рекламного характера с предложением о списании долгов по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в отсутствие:

- представителя ООО «Стандарт», в отношении которого возбуждено дело, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;
- заявителя – гр. <...>, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;

УСТАНОВИЛА:

30.01.2022 в Удмуртское УФАС России поступило заявление от гр. <...>

(исх. № РС-9265670045-А-28-20230130 от 30.01.2023, вх. № 699-эп/23 от 30.01.2023) о

распространении 30.01.2023 на номер его мобильного телефона +7926<...> с мобильного номера телефона +7909<...> голосового сообщения рекламного характера следующего содержания: «если сумма вашей задолженности больше 250 тысяч рублей и вам интересно списание долгов, нажмите 1».

Согласно заявлению, Заявитель не давал предварительного согласия на получение рекламной информации от вышеуказанного абонента.

В соответствии с имеющейся в Управлении информацией абонентский номер +7909<...> предоставлен по договору оказания услуг связи ООО «Стандарт» (ИНН 3663101295).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Стандарт» (ИНН 3663101295) зарегистрировано за ОГРН 1133668054080 от 11.12.2013, юридический адрес: 394029, Воронежская область, г. Воронеж, ул. Циолковского, д. 34/1, офис 304/2; E-mail MALENKOVN80@VK.RU.

В ответ на запрос Управления ООО «Сбербанк-Телеком» сообщило, что 30.01.2023 в 13:10 зарегистрирован входящий вызов на абонентский номер +7926<...> принадлежащий гр. <...> с абонентского номера +7909<...> продолжительностью 21 секунда.

Доказательства того, гр. Борисов А.В. дал свое предварительное согласие ООО «Стандарт» на распространение рекламы в свой адрес, в материалы дела не представлены.

27.03.2023 по результатам рассмотрения имеющихся документов и информации Управление возбудило дело № 018/05/18-256/2023 в отношении ООО «Стандарт» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначило дело к рассмотрению на 27.04.2023.

27.04.2023 рассмотрев представленные в материалы дела документы и сведения, Комиссия установила следующее.

30.01.2023 на номер мобильного телефона гр. <...> +7926<...> поступил входящий вызов с номера телефона +7909<...> с голосовым сообщением следующего содержания: «если сумма вашей задолженности больше 250 тысяч рублей, и вам интересно списание долгов, нажмите 1».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

В силу специфики способа распространения рекламы по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный телефонный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенных голосовых сообщений.

Рассматриваемое голосовое сообщение не содержит указания на конкретного получателя, в том числе ФИО абонента, и как следствие не имеет ограничений по кругу распространения. Отсутствие в сообщении какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать его получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что голосовое сообщение «если сумма вашей задолженности больше 250 тысяч рублей, и вам интересно

списание долгов, нажмите 1», распространенное с использованием радиотелефонной связи на абонентский номер +79265670046, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услуги по списанию долгов, формирование или поддержание интереса к ней, следовательно, является рекламой.

Согласно положениям части 1 статьи 18 ФЗ «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.

Согласно ч. 2. ст. 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).

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — Закон о связи), абонент — пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В пункте 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Поскольку Закон № 38-ФЗ не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие

на получение от этого лица рекламы.

Следовательно, согласие на получение рекламы должно быть предоставлено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать абонента, но и подтвердить волеизъявление определенного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя/рекламодателя.

Положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности распространителя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы.

Документы, подтверждающие наличие согласия со стороны гр. Борисова А.В. на получение спорной рекламы от ООО «Стандарт», обществом в материалы дела не представлены, в связи с чем распространение рекламы в виде голосового сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента является нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Также при прослушивании рассматриваемого голосового сообщения Комиссией установлено, что распространение рекламы осуществлено ООО «Стандарт» путем с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания), что является нарушением ч. 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего закона.

Таким образом, с учетом имеющихся доказательств ООО «Стандарт» является рекламодателем голосового сообщения, поступившего 30.01.2023 на мобильный номер телефона Заявителя.

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Удмуртское УФАС России считает, необходимым выдать ООО «Стандарт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную 30.01.2023 на абонентский номер телефона+7926<...>, принадлежащий гр. <...>., с мобильного номера телефона +7909<...> в виде голосового сообщения следующего содержания: «если сумма вашей задолженности больше 250 тысяч рублей, и вам интересно списание долгов, нажмите 1» ненадлежащей, нарушающей требования частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Признать ООО «Стандарт» (ИНН 3663101295; ОГРН 1133668054080) рекламораспространителем, нарушившим требования частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
3. Выдать ООО «Стандарт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела № 018/05/18-256/2023 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц производства по делу об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня его принятия.