

РЕШЕНИЕ

по делу № 034/05/18-529/2019

03 июля 2019 года г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 03 июля 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 09 июля 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – Н.И.Б. – заместитель руководителя Управления;

член Комиссии – А.Е.В.– заместитель начальника отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы;

член Комиссии – В.Е.А. – главный специалист-эксперт;

с участием представителей ООО «ВолгаДомСервис» Х.А.Г. (доверенность от 24 июня 2019 года), Б.М.А. (доверенность от 24 июня 2019 года),

рассмотрев дело № 034/05/18-529/2019, возбужденное в отношении ООО «ВолгаДомСервис» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившееся в распространении рекламы посредством телефонных звонков без согласия абонента.

УСТАНОВИЛА:

В Волгоградское УФАС России поступило обращение П.А.Н. (вх. № 4382 от 13.05.2019) в порядке передачи по подведомственности, предусмотренном ч.3 ст. 8 Федерального закона от 02.05.2006 №59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» из Управления Роскомнадзора по Волгоградской области и Республике Калмыкия, с жалобой на распространение информации рекламного характера (об услугах компании ООО «ВолгаДомСервис») с номера 8961xxxxxx посредством телефонного звонка 06.05.2019 в 14:30 на его номер телефона 8XXXXXXXXX. Данная информация содержала предложение услуг ООО «ВолгаДомСервис», связанных с обслуживанием пластиковых окон и техническим обслуживанием кондиционеров.

Заявитель сообщил, что он не является клиентом «ВолгаДомСервис», согласия на получение телефонных звонков рекламного характера от данного абонента не давал.

В ходе рассмотрения обращения были направлены запросы в ПАО «Вымпел-Коммуникации» (исх. № 02-3/3745 от 27.05.2019; №02-3/4364 от 19.06.2019), ООО «ВолгаДомСервис» (исх. № 02-3/3476 от 27.05.2019), а также заявителю (исх. № 02-3/3748 от 27.05.2019).

ПАО «Вымпел-Коммуникации» представило информацию (вх. № 5132 от 30.05.2019), согласно которой номер <...> выделен ООО «ВолгаДомСервис» (ИНН 3455053330)

по договору об оказании услуг связи «Билайн» №668939028 от 19.09.2017.

Заявитель дополнительно сообщил, что в представленной им детализированной выписке имеются расхождения, а именно: несоответствие в отобразившемся на экране телефона номера, с которого поступило сообщение рекламного характера (8961xxxxxxxx) и номера телефона, указанного в представленной детализации (8960xxxxxxxx). При этом продолжительность звонка и время его совершения (с учетом различия часовых поясов) совпадают. Также заявитель сообщил о том, что в момент получения звонка рекламного характера находился в городе Волгоград (вх. № 5059 от 28.05.2019).

ООО «ВолгаДомСервис» в ответ на запрос сообщило, что данный телефонный звонок предназначался абоненту с номером телефона 8XXXXXXXXXX, который состоит в договорных отношениях с ООО «ВолгаДомСервис», звонок не носил рекламного характера и был осуществлен на номер заявителя 8XXXXXXXXXX (отличие номера в двух цифрах) вследствие допущенной ошибки сотрудника компании (вх. № 5591 от 13.06.2019). В доказательство предоставлен бланк заказа с потребителем ООО «ВолгаДомСервис».

Доказательств получения согласия заявителя на рекламную рассылку не представлено.

Заявитель на заседание комиссии не явился, дополнительных пояснений, заявлений, ходатайств в ходе рассмотрения дела не представлял.

Волгоградским УФАС России определением от 11 июня 2019 года в отношении ООО «ВолгаДомСервис» было возбуждено производство по делу № 034/05/18-529/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Письмом Волгоградского УФАС исх.№02-3/4364 от 19.06.2019 г. были запрошены у ПАО «Вымпел-Коммуникации» объяснения по факту расхождения номеров телефона в детализированной выписке, представленной заявителем и отобразившемся на экране телефона при получении звонка рекламного характера. В ответ на данный запрос ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. 6093 от 27.06.2019 г.) пояснило, что принадлежащий ООО «ВолгаДомСервис» номер <...> xxxxxx является многоканальным, по которому 15 номеров добавлены в АТС согласно условиям услуги «Облачная АТС» (копия условия предоставления данной услуги представлена к ответу на запрос) и при совершении звонков с данных 15 номеров у абонента на экране телефона происходит определение именно многоканального номера 9610xxxxxx, соответственно в детализации также отображается именно этот реальный номер.

Комиссия Волгоградского УФАС России, изучив материалы дела, а также оценив устные и письменные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Рассматриваемая информация, которая доводилась до сведения Заявителя

посредством телефонного звонка на мобильный телефон 06.05.2019 г., является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы.

Объектом рекламирования выступает – услуги компании ООО «ВолгаДомСервис».

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Изучив материалы, полученные Волгоградским УФАС России в ходе рассмотрения дела, Комиссия приходит к выводу, что ввиду отсутствия согласия на получение рекламы у рекламодателя не имелось оснований для распространения рекламной информации об услугах компании ООО «ВолгаДомСервис» посредством телефонного звонка заявителю.

В результате этого приведенная выше информация, поступившая заявителю на его номер телефона, ошибочно набранный сотрудником компании ООО «ВолгаДомСервис» при совершении звонков абонентам, являющимся клиентами компании, распространялась без согласия абонента по данному номеру телефона. Таким образом, распространение рекламы происходило с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе.

Волгоградским УФАС России в ходе рассмотрения дела было установлено, что в качестве рекламодателя и одновременно в качестве рекламодача выступило:

- ООО «ВолгаДомСервис» (ОГРН 1173443019485; ИНН 3455053330; КПП 345501001; адрес регистрации: 403002 Волгоградская обл., Городищенский район, р.п. Городище, ул. Пушкина, д. 24).

Как указано в ответе на запрос Волгоградского УФАС ООО «ВолгаДомСервис», рекламодатель «приносит свои извинения абоненту номеру 8XXXXXXXXXX за причиненные неудобства и заверяет, что в будущем подобных ситуаций не возникнет».

На основании вышеизложенного, Комиссией оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не установлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 Кодекса об административных правонарушениях

Российской Федерации (далее - КоАП РФ) административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В ходе рассмотрения дела установлено, что распространение рекламы услуг компании ООО «ВолгаДомСервис» на номер телефона 8XXXXXXXXXX заявителю происходило в связи с тем, что данный номер был указан сотрудником компании при наборе номера ошибочно, имея намерение совершить звонок клиенту компании со схожим номером телефона.

Комиссия приходит к выводу с учетом обстоятельств дела, что в действиях рекламодателя отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1. ст.14.3 КоАП РФ в части наличия субъективной стороны правонарушения, а именно - вины.

Согласно п. 2 ч. 1 ст.24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006, Комиссия Волгоградского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию об услугах компании ООО «ВолгаДомСервис», поступившую посредством телефонного звонка на номер телефона 8XXXXXXXXXX 06.05.2019 в 14 ч. 30 мин, ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Основания для выдачи ООО «ВолгаДомСервис» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе отсутствуют.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с отсутствием состава правонарушения в части наличия субъективной стороны правонарушения ООО «ВолгаДомСервис».

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Волгоградской в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.