

юня 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 01 июня 2021 года.

иссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам ушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

дседатель Комиссии:

смотрев дело № 058/05/18-151/2021, возбужденное в отношении Общества с зниченной ответственностью «Транслайн» (ИНН 9715362848; ОГРН 7746569096; 127410, г. Москва, ул. Инженерная, дом 20 корпус 1, помещение IV; ее – ООО «Транслайн») по признакам нарушения части 1 статьи 18 ,ерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе»),

УСТАНОВИЛА:

ензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «МТС» по вопросу гупления 16.11.2020 в 15:16 телефонного звонка с номера +7(495) на номер его эфона +7с рекламой услуг медицинского массажного центра в Пензе.

зитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору ии или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по пространению рекламы являются нарушением законодательства Российской ,ерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежат оператору ПАО «МТС».

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7(495) принадлежит оператору ООО «Интеллин».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России авлены запросы в ПАО «МТС» и в ООО «Интеллин» (исх. от 25.01.2021 №121-2э; 9.02.2021 № 508-2).

дрес Пензенского УФАС России 15.02.2021 (вх.№636-э) поступил ответ ПАО С», согласно которому установлено следующее.

нентский номер +7 выделен xxx по договору оказания услуг связи (договор ложен в материалы дела).

ке представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 16.11.2020,

асно которой 16.11.2020 в 15:16 осуществлен звонок с телефонного номера (95).

асно информации, представленной ООО «Интеллин» (оператор) абонентский номер +7(495) включен для абонента ООО «Транслайн» (ИНН 9715362848; ОГРН 7746569096; 127410, г. Москва, ул. Инженерная, дом 20 корпус 1, помещение IV) основании договора №52/УСН от 24.03.2020, заключенного с ООО «Интелнэт муникации» (оператор).

пензенским УФАС России определением от 09.03.2021 по факту распространения информации возбуждено дело № 058/05/18-151/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в отношении ООО «Транслайн». В ходе рассмотрения дела Комиссией рассмотрение было отложено до 01.06.2021.

при рассмотрении дела 01.06.2021 представитель ООО «Транслайн» не явился. Документы, направляемые по адресу Общества, возвращались в Пензенское УФАС России с пометкой: «истек срок хранения»

Пензенское УФАС России предприняло все меры для установления и обеспечения надлежащего уведомления ООО «Транслайн».

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на неточные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела, в рамках производства по делу об административном правонарушении, за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным способом помимо воли юридического лица).

В учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «Транслайн».

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительных доказательств установлено следующее.

Абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «МТС» принял телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Меня зовут Андрей...Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие посвященное открытию медицинского массажного центра в Пензе. Да и кстати, чтобы Вы не переживали, наше мероприятие проводится с соблюдением всех норм безопасности и осторожности в период пандемии коронавируса. Ну так вот, там вы можете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. За тем

звонить свой отзыв и далее, в благодарность от наших спонсоров, получить подарок автомобильный видеорегистратор с функцией ночного видения и большим объемом памяти. Кстати, благодаря большому углу обзора можно использовать как обычную видеокамеру. Наша встреча состоится 19 ноября в клуб в Пензе, а за день до мероприятия я перезвоню и сообщу вам точный адрес. Это мероприятие абсолютно бесплатное и продлится около полутора часов. На нем ведущие специалисты в области массажа покажут простые, но эффективные приемы, благодаря которым восстанавливается гибкость позвоночника, а также расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах. Вы сможете задать любой интересующий вопрос нашим специалистам. При желании пройти любой вид массажа на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно. Мы приглашаем гостей от 35 до 65 лет. Я так понимаю, вы попадаете в нашу возрастную категорию. Также вы можете взять с собой еще одного человека и будет отлично если это будет Ваша вторая половинка, так как пары получают более ценные подарки, а за день до мероприятия Я перезвоню, чтобы уточнить с кем Вы будете...».

От поступления, указанного звонка, подтверждается детализацией доставленных услуг за 16.11.2020, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «МТС».

В материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера +7(495), принадлежащего ООО «Транслайн», озвучивает информацию о привлечении внимания к услугам медицинского массажного центра, формировании или поддержании интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространственная 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности и мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации акта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как неопределённость ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в ней указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на продвижение которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда сийской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики менения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» ормация, распространяемая любым способом, в любой форме и с льзованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и авленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, мирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, ется рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, дъявляемым Законом о рекламе.

занная выше информация полностью подпадает под определение, данное в гье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, пространяемую посредством телефонной связи, адресованную ределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом амирования являются услуги медицинского массажного центра.

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение амы. При этом реклама признается распространенной без дварительного согласия абонента или адресата, если амораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. амораспространитель обязан немедленно прекратить распространение амы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления нума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения итражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: ласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по м электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение амы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о аме не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от ретного рекламораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, аставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

звы: «Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие посвященное зытию медицинского массажного центра в Пензе... Вы можете абсолютно

платно пройти сеанс оздоровительного и расслабляющего массажа на ем новейшем японском оборудовании... получить подарок автомобильный эрегистратор с функцией ночного видения и большим объемом памяти... ущие специалисты в области массажа покажут простые, но действенные эмы, благодаря которым восстанавливается гибкость позвоночника, а также скажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах... пройти любой массажа на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно... Мы приглашаем ей от 35 до 65 лет...» относятся к рекламе услуг медицинского массажного гра, согласие на распространение которых заявитель не давал.

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

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь гами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода нтификации.

ятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или ннизация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод ежных средств, телеграфное или иное сообщение.

м образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений ередаче информации, они выступают получателями, но не отправителями бщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по м электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое асие на получение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило еделенные действия по доведению рекламы до потребителя.

диатором звонка с предложением услуг медицинского массажного центра на ер Заявителя без его предварительного согласия является ООО «Транслайн», подтверждается принадлежностью телефонного номера +7(495) (договор об зании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела одержат.

вязи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на пространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7(495), энзенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем асия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи тствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям ги 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ументов, материалов, указывающих, что ООО «Транслайн» приняты аточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков

ламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Транслайн» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недлежащая реклама не допускается.

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

факты по делу доказательств и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном деле содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ООО «Транслайн».

Таким образом, распространение 16.11.2020 в 15:16 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера (95) с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения предписывает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения поступления телефонных звонков с рекламой услуг ивановского массажного центра абоненту ПАО «МТС» xxx.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Транслайн» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения недлежащей рекламы.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, производителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Водствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу услуг медицинского массажного центра, пространяемую 16.11.2020 в 15:16 ООО «Транслайн» по сетям электросвязи предварительного согласия абонента xxx на получение рекламы, поскольку в нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Транслайн» предписание о прекращении нарушения части 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонных звонков без предварительного согласия абонента.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.