

Решение по делу № 029/05/18-1081/2023

Резолютивная часть оглашена «07» февраля 2024 года

Решение в полном объеме изготовлено «08» февраля 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)

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

рассмотрев материалы дела № 029/05/18-1081/2023, возбужденного в отношении ООО юридический центр «Андреевский» (ИНН: 7731324035, ОГРН: 1167746747068, юридический адрес: 121353, город Москва, Сколковское ш, д. 32 к. 3, помещ. 4/1) (далее — ООО ЮЦ «Андреевский», Общество) по признакам нарушения требований ч. 1 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 23.08.2023 в 12:11 на номер мобильного телефона + 7-911-(удалено) (далее — Номер заявителя) поступил телефонный звонок с номера +7-903-(удалено) с информацией рекламного характера.

Согласно предоставленной аудиозаписи звонка он содержал следующую информацию:

«- Алло.

- Алло, здравствуйте. Здравствуйте, меня зовут Варвара, я звоню пригласить вас на бесплатный массаж в честь открытия массажного центра в Северодвинске. Там вы сможете получить массаж шейно-воротничкового отдела, спины, поясницы, даже массаж стоп и ладошек. В конце мероприятия в на память от нашей компании получите гарантированный подарок, это фитнес-браслет. Скажите, в эту субботу в 9:30 вам удобно будет нас посетить?

- Нет.
- А почему отказываетесь, может быть ближе к вечеру.
- Еще раз, вы кто?
- Меня зовут Варвара.
- С какой вы компании?
- Компания Шикан.
- Еще раз
- Компания Шикан, Шикан.
- Номер ИНН или ОГРН вашей компании?
- Я к сожалению, не располагаю такой информацией, я только приглашаю на открытие.
- Вы в каком регионе сидите?
- Вы в каком регионе сидите?
- У нас Московская компания.
- Московская компания, в связи с чем вы звоните с рекламными звонками на личный номер?
- Чтобы пригласить вас на бесплатный массаж, я так понимаю вам не интересно.
- То есть ваших мозгов не хватает, что это нарушение законодательства, да?
- Так бы сразу и сказали, до свидания.»

По сообщению заявителя, согласия на получение данной рекламной информации он не давал.

В соответствии с данными (удалено) телефонный номер +7-903-(удалено), с которого поступил звонок, выделен оператору ПАО «Вымпелком».

В свою очередь, ПАО «Вымпелком» сообщило, что номер +7-903-(удалено) передан ООО ЮЦ «Андреевский». Дополнительно ПАО «Вымпелком» подтвердило факт спорного звонка.

Архангельским УФАС России направлен запрос, определение о возбуждении дела, определение об отложении рассмотрении дела, на юридический адрес ООО ЮЦ «Андреевский», однако, по невыясненным причинам, ответы от Общества не поступали.

Вместе с тем, Комиссия Архангельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе пришла к выводу о готовности рассмотрения дела по существу.

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.

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 — массажный центр в городе Северодвинск.

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, указанная информация распространена по сетям электросвязи (посредством телефонного звонка), без получения предварительного согласия абонента.

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 +7-903-(удалено) передан ООО ЮЦ «Андреевский».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, в чьих действиях содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе является ООО юридический центр «Андреевский» (ИНН: 7731324035, ОГРН: 1167746747068,

юридический адрес: 121353, город Москва, Сколковское ш, д. 32 к. 3, помещ. 4/1).

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 23.08.2023 в 12:11 на номер мобильного телефона + 7-911-(удалено) с номера +7-903-(удалено) с рекламой массажный центр в городе Северодвинск, поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.
2. Признать ООО юридический центр «Андреевский» (ИНН: 7731324035, ОГРН: 1167746747068, юридический адрес: 121353, город Москва, Сколковское ш, д. 32 к. 3, помещ. 4/1), нарушившим ч.1 ст. 18 Закона о рекламе;
3. Выдать ООО ЮЦ «Андреевский» предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе.
4. 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)