

# РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 058/05/18-168/2020

юня 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 04 июня 2020 года.

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

смотрев дело № 058/05/18-168/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения юбилейный номер <...> рекламы, без предварительного согласия абонента

## УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «Вымпелком», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 14.02.2020 вх. 13-э) по вопросу поступления 14.02.2020 в 11:30 телефонного звонка с номера +7 юмер его телефона +7 с рекламой продажи квартир. Заявитель согласия на чение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению ламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о ламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора, из которой дует, что звонок совершен путем автоматического дозвона.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонные номера +7; +7 принадлежат оператору ПАО «Вымпелком».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России 14.02.2020 .: № 1163-2) направлен запрос в ПАО «Вымпелком».

дрес Пензенского УФАС России 06.03.2020 (вх.№990-э) поступил ответ ПАО лпелком», согласно которому установлено следующее.

нентский номер <...> выделен К... по договору оказания услуг связи.

ке представлена детализация звонков на абонентский номер <...> за 2.2020, согласно которой 14.02.2020 в 11:30 осуществлен звонок с телефонного ера +7.

нентский номер +7 выделен абоненту – индивидуальному предпринимателю ьновании договора № на оказание услуг связи «Билайн».

зенским УФАС России определением от 11.03.2019 по факту распространения ламы возбуждено дело № 058/05/18-168/2020 по признакам нарушения части 1

гги 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в отношении индивидуального предпринимателя. В ходе рассмотрения Комиссией дело было отложено до 04.06.2020.

3.2020, 02.04.2020, 28.05.2020 в адрес Пензенского УФАС России поступили письменные объяснения ИП, согласно которым в информации, который услышал заявитель не озвучивалось: ни наименование организации, ни перечень услуг или тарифов, и никаких иных идентифицирующих данных, позволяющих определить рекламодателя или объект рекламирования.

рассмотрение дела 04.06.2020 ИП не явилась. В материалах дела имеются доказательства надлежащего извещения ИП о месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-168/2020.

с учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие ИП.

в результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно полученных доказательств установлено следующее.

с абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «Вымпелком» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: предлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона шестисот тысяч рублей, только варианты отделки, развитая инфраструктура, ипотека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите узнать подобные предложения нажмите

т поступления, указанного звонка, подтверждается детализацией предоставленных услуг за 14.02.2020, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «Вымпелком».

материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо (автоответчик), осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ИП, озвучивает информацию о привлечении внимания к продаже квартир в Пензе, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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, исполнитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или 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 выяснено, что 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 акта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как неопределенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в тексте указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на привлечение которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в пункте 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонализированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги по продаже квартир в Пензе.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой 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.

Судья Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, 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 и адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или факс поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе 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, дставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы автоответчика: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона исот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, гека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите узнать подобные дложения нажмите 2» относятся к рекламе услуг недвижимости, согласие на пространство которых заявитель не давал.

лу части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей «тросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и 1) набора абонентского номера без участия человека (автоматического занивания, автоматической рассылки).

ись телефонного разговора, представленная Заявителем, содержит в начале го разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный офрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь звека (автоматизированная запись), что позволяет сделать вывод о том, что в э осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и 1) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое занивание, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ги 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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 щений.

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

сделанные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением продажи квартир на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП, что подтверждается надлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), данных, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям п. 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Документов, материалов, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по исполнению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1, п. 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного агента на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении не получено, ИП не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недопускается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

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

Исходя из представленных по делу доказательств и установленных обстоятельств следует, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ИП.

Таким образом, распространение 14.02.2020 в 11:30 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 является нарушением части 1 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

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

Дата принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют.

зательства прекращения поступления телефонных звонков с рекламой услуг даже квартир в Пензе абоненту ПАО «Вымпелком».

язи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ИП предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

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

исходя из части 2 пункта 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения административных дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от 1 миллиона шестисот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, ипотека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите получать подобные предложения нажмите 2», распространяемую 14.02.2020 в 11:30 по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на размещение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 части 2 статьи 33 «О рекламе».

2. Выдать ИП предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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.