

Исх № ВЧ-08/13346 от 20.10.2021

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);
Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);
<...> –(должностное лицо);

рассмотрев дело в отношении отношении ИП Буркова Артема Дмитриевича (ИНН: 591117568599, юридический адрес: 614000, г. Кизел, пос. Северный Коспашский, ул. Фурманова, д. 11, кв. 28), ООО «Интелнэт Коммуникации» (ИНН: 7743620180, 127486, г. Москва, ул. Дегунинская, д. 1, корп. 3, офис 803), ООО «Виджет» (ОГРН: 1155958055065, ИНН: 5902016512, место нахождения: 143026, г. Москва, Территория Сколково Иновационного центра, д. 7, пом. 48, рабочее место 3) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управлении на рассмотрение поступило обращение гражданина (физического лица) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без согласия абонента с номера телефона <...> на номер телефона <...> с текстом: «Здравствуй! Вас приветствует служба заботы о клиентах Центра правовой помощи. Вы оставляли заявку на получение юридической консультации. Если консультация для Вас актуальна нажмите – 1...», что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно на номер телефона <...>, 17 мая 2021 года в 11.03 поступил звонок рекламного характера.

Объектом рекламирования является – юридическая консультация.

Звонок рекламного характера поступил с номера <...>.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Номер телефона <...> принадлежит сотовому оператору ОАО «МТТ».

В целях установления владельца номера с которого был произведен звонок рекламного характера, Управлением в адрес ОАО «МТТ» был направлен запрос.

Исходя из ответа ОАО «МТТ», Управлением установлено, что номер телефона, указанный в обращении (<...>) принадлежит ООО «Интеллин» (ОГРН: 1027739189675, ИНН: 7715232595, место нахождения: 117246, г. Москва, проезд Научный, дом 19, помещение 26, e-mail: help@intellin.ru, support@intellin.ru).

Вместе с тем, в адрес ООО «Интеллин» был направлен запрос с целью установления лица, которым был осуществлен звонок рекламного характера с номера телефона <...>.

Исходя из ответа ООО «Интеллин» следует, что ООО «ИНТЕЛЛИН» предоставляет

телефонный номер <...> ООО «Интелнэт Коммуникации» на основании Договора от 01.03.2012 г. № 2864-1/728 Данный телефонный номер ООО «Интелнэт Коммуникации» вправе использовать как для личных нужд, так и предоставлять в пользование иным лицам (на основании лицензии № 151004).

01.07.2020г. между ООО «Интелнэт Коммуникации» и ИП Бурковым Артемом Дмитриевичем заключен договор от 01.07.2020г. № 62/УСН на основании которого номер <...> предоставляется ИП Буркову Артему Дмитриевичу. Таким образом, конечным пользователем указанного номера <...> является ИП Бурков Артем Дмитриевич.

Вместе с тем, согласно дополнительному соглашению от 01.07.2020 г. № 1-Т ООО «Виджет» является фактическим потребителем услуг связи, т.е. лицом, совершающим звонки с номера <...>.

Согласно пояснениям ООО ИНТЕЛЛИН», являющегося оператором связи, основным видом деятельности общества является деятельность в области связи на базе проводных технологий (код ОКВЭД - 61.10).

Абонентский номер <...> принадлежит ООО ИНТЕЛЛИН». ООО «ИНТЕЛЛИН» предоставляет услуги связи и телефонный номер <...> ООО «Интелнэт Коммуникации» на основании Договора № 2864-1/728 от 01.03.2012 г. Данный телефонный номер ООО «Интелнэт Коммуникации» вправе использовать как для личных нужд, так и предоставлять в пользование иным лицам (на основании лицензии № 151004).

Между ООО «Интелнэт Коммуникации» (Оператор) и ИП Бурков Артем Дмитриевич (Абонент), заключен договор № 62/УСН от 01.07.2020 г., а также к нему дополнительное соглашение № 1-Т от 01.07.2020 г. (далее – Дополнительное соглашение), Бланк-Заказа № 8-Т от 17.03.2021г. и Акт от 22.03.2021г. к БЗ № 8-Т на основании которых номер <...> принадлежит ИП Буркову А.Д. Таким образом, конечным пользователем указанного номера <...> является ИП Бурков А.Д.

Согласно условиям Договора, а также Дополнительного соглашения к нему, Оператор обязуется оказать Абоненту услуги местной телефонной связи в соответствии с условиями Лицензий, выданных Федеральной службой по надзору в сфере связи, а Абонент обязался принять и оплатить данные услуги (п. 1.1 Договора, п. 1.1 Дополнительного соглашения).

Таким образом, ООО «ИНТЕЛЛИН», оказывает услуги связи ООО «Интелнэт Ком» по договору № 2864-1/728 от 01.03.2012 г.

ООО «Интелнэт Ком», действуя в рамках закона, заключило с ИП Бурковым А.Д. договор № 62/УСН от 01.07.2020 г. ИП Бурков А.Д. является заказчиком по указанному договору и оплачивает услуги связи.

В рамках технической заявки от Абонента ИП Бурков Артем Дмитриевич (поданной посредством приложения Телеграмм) услуги связи, т.е. возможность пользоваться номером <...>, предоставлены ООО «Виджет».

Согласно пояснениям ООО «Интелнэт Коммуникации», ООО «Интелнэт Коммуникации» (далее – Оператор) предоставляет услуги связи и телефонный номер <...> ИП Буркову Артему Дмитриевичу (далее – Абонент) на основании Договора № 62/УСН (далее – Договор) от 01.07.2020г., Дополнительного соглашения № 1-Т от 01.07.2020 г. (далее – Дополнительное соглашение), Бланка-Заказа № 8-Т от 17.03.2021г. и Акта от 22.03.2021г. к БЗ № 8-Т. Таким образом, конечным пользователем указанного номера в период с 22.03.2021 г. является ИП Бурков Артем Дмитриевич.

Согласно условиям Договора, а также Дополнительного соглашения к нему Оператор обязался оказать Абоненту услуги местной телефонной связи в соответствии с условиями Лицензий, выданных Федеральной службой по надзору в сфере связи, а Абонент обязался принять и оплатить данные услуги (п. 1.1 Договора, п. 1.1 Дополнительного соглашения), в конкретном случае Оператор предоставил Абоненту в пользование номер <...> в полном соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Согласно пояснениям АО «МТТ» (вх. № 11923 от 01.09.2021) следует, что оплату услуг по Договору № 564-GNEZDO-19/29 от 22.03.2019г. (в рамках которого Абоненту - ООО «Интелмин» был выделен абонентский номер <...>), осуществляет непосредственно ООО «Интелмин».

Вместе с тем, согласно ответу ООО «Интелмин» (вх. № 11983 от 02.09.2021 г.), следует, что оплата за номер <...> производилась ИП Бурковым А.Д. по Договору на предоставление услуг связи № 62/УСН от 01.07.2020 г. Оплата за Исходящий трафик производилась ООО «Виджет» по Договору № 61/УСН от 01.07.2020 г.

Также, исходя из пояснений ООО «Интелнэт Коммуникации» следует, что Подтверждение оплаты за выделенный номер <...> производилась ИП Бурковым А.Д. в рамках Договора на предоставление услуг связи № 62/УСН от 01.07.2020 г. Подтверждение оплаты за Исходящий трафик ООО «Виджет» в рамках Договора № 61/УСН от 01.07.2020 г.

Вместе с тем, абонентский номер не выделялся одновременно двум хозяйствующим субъектам (ИП Буркову А.Д. и ООО «Виджет»). ООО «Интелнэт Коммуникации» предоставило указанный номер в пользование ИП Буркову А.Д. по договору № 62/УСН от 01.07.2020 г. и бланк заказу к нему № 8-Т от 17.03.2021 г. Указанный телефонный номер не передавался в пользование ООО «Виджет». ИП Бурков А.Д. является конечным заказчиком услуги и владельцем пользовательского оборудования, с которого осуществлен спорный звонок. ООО «Виджет» в данном случае оплачивает потребленный трафик. Данному обществу не передавался в пользование номер, к его пользовательскому оборудованию не подключалось конечное оборудование оператора связи. Соответственно лицом, совершившим спорный звонок, является ИП Бурков А.Д.

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России, по результатам рассмотрения материалов и представленных пояснений, приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «Виджет» и ООО «Интелнэт Коммуникации», нарушений закона о рекламе, в связи с чем прекращает производство по делу в отношении ООО «Виджет» и ООО «Интелнэт Коммуникации».

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

Согласно части 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 2 статьи 3 Закона «О рекламе» 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 к которым направлена реклама.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

Понятия «сеть связи», «средства связи», «абонент» приведены в чт. 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи».

Так, сеть связи – это технологическая система, включающая в себя средства и линии связи и предназначенная для электросвязи или почтовой связи.

Средства связи – технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых направлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи.

Абонент- это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

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

Федеральной антимонопольной службой России в письме №АЦ/4624 от 05.04.2007 разъяснено, 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 объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Таким образом, под рекламой понимается определенная не персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

В содержании рассматриваемой информации отсутствуют сведения, указывающие на лицо, до которого информация доведена (распространена) и, на восприятие которого непосредственно направлена.

Следовательно, рассматриваемая информация подпадает под определение рекламы и содержит все ее признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к компании АО «Группа Ренессанс Страхование»;
- признана формировать и поддерживать интерес к объектам рекламирования, способствует продвижению на рынке.

На заседание Комиссии ИП Бурков А.Д. не явился, письменных пояснений о причине неявки не представил, извещен надлежащим образом.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, то есть ИП Бурков Артем Дмитриевич (ИНН: 591117568599, юридический адрес: 614000, г. Кизел, пос. Северный Коспашский, ул. Фурманова, д. 11, кв. 28).

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

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу компании, распространенную ИП Бурковым А.Д. при помощи несанкционированного телефонного звонка на мобильный номер <...>17 мая 2021 года в 11:03, без согласия абонента с номера телефона <...> с текстом: «Здравствуйте! Вас приветствует служба заботы о клиентах Центра правовой помощи. Вы оставляли заявку на получение юридической консультации. Если консультация для Вас актуальна нажмите – 1...», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем признать ИП Буркова Артема Дмитриевича (ИНН: 591117568599, юридический адрес: 614000, г. Кизел, пос. Северный Коспашский, ул. Фурманова, д. 11, кв. 28).

Выдать ИП Буркову А.Д. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);

Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);

<...> –(ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО);