

РЕШЕНИЕ

11 октября 2019 года
Липецк

г.

Резолютивная часть решения объявлена: 11 октября 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено: 08 октября 2019 года

Комиссия Управления Федеральной Антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе

председатель комиссии:

заместитель руководителя – начальник отдела защиты конкуренции
<...>,

члены комиссии:

главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции <...>,

государственный инспектор отдела защиты конкуренции <...>,

при рассмотрении дела № 048/05/18-635/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» публичным акционерным обществом «Ростелеком» (191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, 15, ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) (далее – ПАО «Ростелеком»), <...> (<...>) (далее - <...>)

в присутствии:

представителя ПАО «Ростелеком» - <...> (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В Липецкое УФАС России поступило заявление гражданина <...> о том, что 14.07.2019 г. в 14 часов 08 минут на его абонентский номер +<...> поступил звонок рекламного характера с номера +7(4742) <...> следующего содержания: «...к компании «Самтел» наверное

подключены? (Да) А абонентская плата...тариф сколько составляет? (Меня устраивает) Ну вообще в районе...сколько у Вас абонентская плата? (Я не помню точно рублей 500 что ли) Просто сейчас компания Ростелеком оптику провела Вас в принципе наверное уже много раз информировали. Сейчас акционные тарифы действуют на подключение, то есть переподключаем абсолютно бесплатно абонентов «Самтел» и абонентская плата за интернет, телевидение и бесплатную домашнюю телефонию составляет 570 рублей в месяц, первый месяц компания предоставляет Вам бесплатно. (Ну телефон мне не нужен домашний.) Ну смотрите там просто будет закреплен за вами личный абонентский номер за безлимитный домашний телефон, я понимаю что не нужен но он просто идет как по умолчанию, за него дополнительной платы не взимается. В договоре все это прописано, оборудование у Вас стоит по 1 рублю в месяц, оно в аренде, то есть вся ответственность лежит на компании, если с ним что-то случается технический работник приезжает чинит либо устанавливает новое. Вам вообще как, актуально было переподключиться? (Да нет, не актуально.) А почему не актуально? (Ну потому что Вы слишком навязчивы, Ваша компания) Ды почему навязчивая, просто если потребность есть в этом у жителей при подключении, очень много подключений, значит потребность существует, может быть другие абоненты не оповещены либо какие-то другие проблемы при переподключении. (Ваша компания меня оповещает каждый месяц. Мне уже порядком надоело.) Ну каждый месяц это же нормально, естественное положение. Тинькоф банк тоже каждый месяц звонит, оповещает про условия. (Ну а зачем мне каждый месяц об этом знать, я каждый месяц даю отказ, раз попробовал договор от Вас получить. Договор не предоставили.) Договор предоставляется перед установкой, когда технический работник приезжает и вы сначала просите у него договор, потом уже разрешаете дальше производить технические работы. (Зачем так много движений? Можно же договор скинуть на почту, я почитаю и сразу скажу нравится, не нравится. Зачем человека гонять?) Ну а Вам «Самтел» также скидывал договор на почту? (С Самтелом я очень давно, пользуюсь не только по этому адресу. Я уже не помню как это происходило, но меня вот всё устраивает, зачем менять я смысла не вижу.) Ну может быть Вас и других не устраивало скорость интернета может быть качество картинки тоже не устраивало (Меня всё устраивает. Мне просто не нравится что вы мне названиваете каждый месяц) Зависания происходят, здесь более высокотехнологичная оптика, 250 мегабит в секунду интернет скорость, цифровое интерактивное телевидение, управление...паузы,

может быть было бы актуально сейчас? Вы даже можете не отказываться от компании «Самтел», попробовать наше оптоволокно в течение месяца Вам компания будет на бесплатное пользование (Ну зачем мне оптика? Смысл?) Ну вы активно интернетом пользуетесь наверное? (Ну пользуются там, мультики смотрят, в интернет выходят люди. Но смысл в этой оптике? Поврежденную оптику кто будет делать? Вызывать вашего специалиста, денег ему платить, да?) Зачем деньги платить? В смысле поврежденную оптику? То есть что-то случится, да? (Да) Ну а если к вашему дому, например, образно говоря, что-то слетит, да? Технический работник придет. Вы оставите заявку и никакие деньги платить не надо. Во-первых, это обязанность. Во-вторых, это в договоре все это прописано. Что оборудование это идет как акт по оборудованию, что это на плечах компании (Послушайте, а как можно юридически грамотно написать заявление в Вашу компанию или ещё как-то чтобы вы удалили мой номер телефона из вот этих вот обзвонив, оповещений?) Ваш номер телефона просто находится в базе «Самтел». У вас присутствует база «Самтел». (Ну в базе то «Самтел» он находится. Вы то как его достали?) Ну это уже не мои вопросы (Ну звонят то мне с Ростелекома. Он на стене может написан. Зачем названивать. Звонить каждый месяц. Что вам надо то я не пойму) В таком случае.... (Нет в этом месяце не актуально, и в следующем тоже, и через полгода. Я когда сам захочу, я знаю где находится Ростелеком, я приеду и заключу договор) Извините за беспокойство. (Всего доброго)».

Данный способ распространения рекламной информации содержит признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Статья 1 Закона о рекламе в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без

специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Указанная выше информация распространялась для неопределенного круга лиц – потребителей рекламы. Каких – либо ограничений по территории распространения и кругу лиц – потребителей рекламы, не установлено.

П. 2 ст. 3 Закона о рекламе говорит, что 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.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Закона о рекламе товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются услуги связи и интернета ПАО «Ростелеком».

Таким образом, информация, распространенная посредством телефонного звонка на номер +<...> в силу ст. 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, распространяется среди неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания, формирование интереса потребителей такой информации к услугам связи и интернета, предоставляемых ПАО «Ростелеком», а также продвижение этих услуг и компании на рынке.

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 признаётся 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.

Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в пункте 15 разъясняет, что 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 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 рекламодателя.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 -ФЗ «О связи» электросвязь - это любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам (пункт 35); абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации (пункт 1).

Распространение рекламы посредством телефонного звонка возможно лишь при условии получения на это предварительного

согласия лица, которому принадлежит телефонный номер <...> выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи (абонента). Согласие от абонента может быть получено в любой форме и в порядке, которые, однако, должны предусматривать какой-либо способ фиксации факта получения такого согласия. При этом бремя доказывания факта получения согласия лежит на рекламодателе в случае получения претензий от самого абонента, а также в случае предъявления соответствующих вопросов компетентным государственным органом и, следовательно, является его риском.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

С целью осуществления Управлением Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждению, выявлению и пресечению нарушений физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе у ПАО «ВымпелКом» были запрошены необходимые документы и информация.

Из анализа поступивших документов и информации установлено, что абонентский номер +<...>, с которого был осуществлен телефонный звонок, принадлежит ПАО «Ростелеком» (г. Липецк, Липецкая область).

Липецким филиалом ПАО «Ростелеком» пояснено, что телефон с вышеуказанным номером установлен по адресу расположения Липецкого филиала публичного акционерного общества «Ростелеком» – г. Липецк, ул. Терешковой, д. 35А и размещен в кабинете № 119.

Также общество уточнило, что данный номер выделен для использования работниками коммерческого блока и третьими лицами, с которыми у ПАО «Ростелеком» заключены договоры гражданско-правового характера. Данные третьи лица используют указанный кабинет для взаимоотношений с работниками

коммерческого блока для получения инструктажа по тарифам, действующим акциям и т.д., в том числе они могут обзванивать потенциальных клиентов, контакты которых получены в процессе выполнения своих функций по договорам, пользуясь вышеуказанным телефоном.

Согласно представленным агентским договорам (б/н от 21.02.2018, б/н от 21.02.2018, б/н от 01.04.2018) Агент (гражданин, с которыми заключены договоры) обязуется за вознаграждение совершать по поручению Оператора (ПАО «Ростелеком») юридические и иные действия, указанные в п. 3.3.3 договора, от имени и за счет Оператора.

В соответствии с п. 3.1.4 договоров ПАО «Ростелеком» обязуется обеспечить Агенту имеющейся у Оператора документацией, информационными и рекламными материалами, необходимыми для исполнения Агентом своих обязанностей по договору.

П. 3.3.3 гласит, что Агент обязуется осуществлять свои полномочия в соответствии с поручением Оператора, в том числе:

- п. 3.3.3.1 – осуществлять поиск потенциальных абонентов Оператора, заинтересованных в получении услуг Оператора и приобретении оборудования у оператора;
- п. 3.3.3.6 – выполнять иные поручения Оператора, направленные на привлечение новых абонентов.

В связи с наличием признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе в рассматриваемой рекламе, Липецким УФАС России было возбуждено дело № 048/05/18-635/2019. В качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в дело было привлечено ПАО «Ростелеком».

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Представитель ПАО «Ростелеком» пояснила, что рекламный звонок осуществлялся гражданином <...>, который не является сотрудником общества.

Между обществом и <...> заключен агентский договор от 21.04.2019 г., в соответствии с которым <...> обязуется осуществлять поиск потенциальных абонентов общества, однако данный поиск должен осуществляться путем поквартирного обхода.

В дело, в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, был привлечен <...>.

В своих пояснениях гражданин <...> вину в нарушении рекламного законодательства Российской Федерации признает.

Таким образом, исходя из имеющихся материалов дела, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является гражданин <...>.

При этом в материалах дела отсутствует информация о повторном распространении рассматриваемой рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> +<...>.

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, следующего содержания: «...к компании «Самтел» наверное подключены? (Да) А абонентская плата...тариф сколько составляет? (Меня устраивает) Ну вообще в районе...сколько у Вас абонентская плата? (Я не помню точно рублей 500 что ли) Просто сейчас компания Ростелеком оптику провела Вас в принципе наверное уже много раз информировали. Сейчас акционные тарифы действуют на подключение, то есть переподключаем абсолютно бесплатно абонентов «Самтел» и абонентская плата за интернет, телевидение и бесплатную домашнюю телефонию составляет 570 рублей в месяц, первый месяц компания предоставляет Вам бесплатно. (Ну телефон мне не нужен домашний.) Ну смотрите там просто будет закреплен за вами личный абонентский номер за безлимитный домашний телефон, я понимаю что не нужен но он просто идет как по умолчанию, за него дополнительной платы не взимается. В договоре все это прописано, оборудование у Вас стоит по 1 рублю в месяц, оно в аренде, то есть вся ответственность лежит на компании, если с ним что-то случается

технический работник приезжает чинит либо устанавливает новое. Вам вообще как, актуально было переподключиться? (Да нет, не актуально.) А почему не актуально? (Ну потому что Вы слишком навязчивы, Ваша компания) Ды почему навязчивая, просто если потребность есть в этом у жителей при подключении, очень много подключений, значит потребность существует, может быть другие абоненты не оповещены либо какие-то другие проблемы при переподключении. (Ваша компания меня оповещает каждый месяц. Мне уже порядком надоело.) Ну каждый месяц это же нормально, естественное положение. Тинькофф банк тоже каждый месяц звонит, оповещает про условия. (Ну а зачем мне каждый месяц об этом знать, я каждый месяц даю отказ, раз попробовал договор от Вас получить. Договор не предоставили.) Договор предоставляется перед установкой, когда технический работник приезжает и вы сначала просите у него договор, потом уже разрешаете дальше производить технические работы. (Зачем так много движений? Можно же договор скинуть на почту, я почитаю и сразу скажу нравится, не нравится. Зачем человека гонять?) Ну а Вам «Самтел» также скидывал договор на почту? (С Самтелом я очень давно, пользуюсь не только по этому адресу. Я уже не помню как это происходило, но меня вот всё устраивает, зачем менять я смысла не вижу.) Ну может быть Вас и других не устраивало скорость интернета может быть качество картинки тоже не устраивало (Меня всё устраивает. Мне просто не нравится что вы мне названиваете каждый месяц) Зависания происходят, здесь более высокотехнологичная оптика, 250 мегабит в секунду интернет скорость, цифровое интерактивное телевидение, управление...паузы, может быть было бы актуально сейчас? Вы даже можете не отказываться от компании «Самтел», попробывать наше оптоволокно в течение месяца Вам компания будет на бесплатное пользование (Ну зачем мне оптика? Смысл?) Ну вы активно интернетом пользуетесь наверное? (Ну пользуются там, мультики смотрят, в интернет выходят люди. Но смысл в этой оптике? Поврежденную оптику кто будет делать? Вызывать вашего специалиста, денег ему платить, да?) Зачем деньги платить? В смысле поврежденную оптику? То есть что-то случится, да? (Да) Ну а если к вашему дому, например, образно говоря, что-то слетит, да? Технический работник приедет. Вы оставите заявку и никакие деньги платить не надо. Во-первых, это обязанность. Во-вторых, это в договоре все это прописано. Что оборудование это идет как акт по оборудованию, что это на плечах компании (Послушайте, а как можно юридически грамотно написать заявление в Вашу компанию или ещё как-то чтобы вы удалили мой номер телефона из вот этих вот

обзвонов, оповещений?) Ваш номер телефона просто находится в базе «Самтел». У вас присутствует база «Самтел». (Ну в базе то «Самтел» он находится. Вы то как его достали?) Ну это уже не мои вопросы (Ну звонят то мне с Ростелекома. Он на стене может написан. Зачем названивать. Звонить каждый месяц. Что вам надо то я не пойму) В таком случае.... (Нет в этом месяце не актуально, и в следующем тоже, и через полгода. Я когда сам захочу, я знаю где находится Ростелеком, я приеду и заключу договор) Извините за беспокойство. (Всего доброго)», рекламодателем которой является гражданин Шепелев Николай Васильевич (24.08.1998 г.р., паспорт <...> выдан УМВД России по Липецкой области 28.08.2018, 399510, Липецкая обл., Долгоруковский р-он, с. Долгоруково, ул. Лазарева, д. 2), т.к. нарушена часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать <...> предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела должностному лицу Липецкого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лиц, допустивших нарушение рекламного законодательства Российской Федерации.