

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №046/05/18-68/2024

Резолютивная часть решения объявлена 15.05.2024
г.Курск

Решение в полном объеме изготовлено 23.05.2024

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело по признакам нарушения юридическим лицом Обществом с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик» (ИНН 3663156960, ОГРН 1213600022822, адрес регистрации юридического лица: 394024, г.Воронеж, пер.Здоровья, д.90А, офис 1/1, помещ.8/18) (далее – ООО «Крепежлогистик») требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), при участии посредством видеоконференцсвязи по ссылке <https://fas3.tconf.rt.ru/c/6667096819> представителя заявителя – гражданина <...>., в отсутствие представителя ООО «Крепежлогистик» (о времени и месте рассмотрения дела Общество уведомлено надлежащим образом, в том числе о технической возможности дистанционно принять участие с использованием средств видеоконференцсвязи по ссылке: <https://fas3.tconf.rt.ru/c/6667096819>, указанной в определении от 01.04.2024 Курского УФАС России исх.№ОБ/1402/24 от 03.04.2024),

УСТАНОВИЛА:

В Курское УФАС России поступило заявление гражданина <...> (исх. б/н от 05.01.2024; вх.№13-ЭП/24 от 09.01.2024) о незаконном, по мнению заявителя, распространении рекламы по сетям электросвязи посредством телефонного звонка, что может содержать признаки нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

К заявлению гражданин <...> представил следующие документы и сведения: договор об оказании услуг связи ПАО «Мегафон» <...>, детализацию оказанных услуг для номера <...> с 29.11.2023 00:00:00 по 30.11.2023 00:00:00, аудиозапись телефонного звонка.

Как следует из содержания поступившего заявления и приложенных к нему документов и сведений, 29.11.2023 в <...> на абонентский номер <...> гражданина <...> поступил рекламный звонок следующего содержания:

«- Алло

- *Добрый день! По федеральной программе Вам доступно бесплатно списать все Ваши просроченные кредиты и долги.*

- *Господи, я вас много раз просил не звонить.*

- *Если сумма вашей задолженности больше 250 тысяч рублей...*

- *Кто это вообще?*

- *... и Вам интересно списание долгов – нажмите 1*

- *Абсолютно не интересно».*

Звонок поступил с номера телефона <...>

Факт поступления указанного телефонного звонка подтверждается детализацией оказанных услуг связи, приложенной гражданином <...> к заявлению, а также аудиозаписью телефонного звонка.

В своем заявлении гражданин <...> указал, что согласие на получение рекламного звонка не давал.

Согласно ч.1 ст.18 ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

В силу п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе» 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.

Данная информация распространена посредством телефонного звонка, направлена на привлечение внимания к конкретному объекту рекламирования – услуге (услуга списания долгов), на поддержание интереса к услуге и ее продвижение на рынке, - «*Если сумма вашей задолженности больше 250 тысяч рублей и Вам интересно списание долгов – нажмите 1*» и, следовательно, является рекламой.

Термин «реклама», обозначенный в ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего понятия «реклама», данного в ст.3 ФЗ «О рекламе», в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц, поскольку информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного посредством абонентского номера или уникального кода идентификации абонента, который ее получает.

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

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный абонентский номер, предполагается нормами законодательства о рекламе (ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе») и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенной информации.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В случае доведения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Основной целью осуществления рассматриваемого телефонного звонка является стимулирование интереса к услуге по списанию долгов, продвижение на рынке, выделение среди иных предложений, формирование к ней положительного отношения и закрепление в памяти потребителя.

Как следует из содержания сведений и документов, представленных ПАО «Мегафон» на запрос Курского УФАС России, на дату поступления телефонного звонка гражданину <...>, абонентский номер <...> был выделен юридическому лицу Обществу с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик» (ИНН 3663156960,

ОГРН 1213600022822, адрес регистрации юридического лица: 394024, г.Воронеж, пер.Здоровья, д.90А, офис 1/1, помещ.8/18) на основании договора об оказании услуг связи <...>.

Курским УФАС России письмом от 14.02.2024 (исх.№МВ/493/24) у ООО «Крепежлогистик» была истребована документированная информация, а именно: сведения о рекламодателе, рекламораспространителе, рекламопроизводителе вышеуказанной рекламы; договоры (включая все приложения, дополнительные соглашения и изменения к ним) на производство и распространение вышеуказанной рекламы, с приложением копий платежных документов, свидетельствующих об оплате производства и распространения рекламы; сведения об источнике получения ООО «Крепежлогистик» сведений о телефонном номере абонента <...> для последующего распространения рекламы по сетям электросвязи посредством телефонного звонка; документы, подтверждающие предварительное согласие абонента — <...>. на получение вышеуказанной рекламной информации.

На запрос антимонопольного органа ООО «Крепежлогистик» документов, подтверждающих предварительное согласие абонента <...> на получение вышеуказанной рекламной информации, не представило.

В этой связи 06.03.2024 Курским УФАС России возбуждено настоящее дело в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик», рассмотрение дела назначено на 01.04.2024, у ООО «Крепежлогистик» истребована документированная информация.

ООО «Крепежлогистик» во исполнение Определения от 06.03.2024 (исх. от 07.03.2024 №ОБ/788/24) документов, подтверждающих предварительное согласие абонента <...> на получение вышеуказанной рекламной информации, не представило.

Положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности распространителя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п.15 Постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

ООО «Крепежлогистик» не представило в материалы дела надлежащего предварительного согласия абонента – <...> на получение рассматриваемой рекламной информации, в связи с чем, Комиссия приходит в выводу об отсутствии у Общества предварительного согласия абонента.

Распространение рекламы посредством телефонной связи без согласия абонента нарушает требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая

требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В силу ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При таких обстоятельствах, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является юридическое лицо Общество с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик», распространившее рекламу с нарушением требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Согласно п.49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «О рекламе».

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

ООО «Крепежлогистик» не представило в материалы дела документов, подтверждающих прекращение распространения рекламы посредством телефонных звонков на абонентский номер <...> гражданина <...>

На основании изложенного Комиссия Курского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

С учетом изложенного, руководствуясь ст.36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пп.42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать информацию следующего содержания: «- Алло

- *Добрый день! По федеральной программе Вам доступно бесплатно списать все Ваши просроченные кредиты и долги.*

- *Господи, я вас много раз просил не звонить.*

- *Если сумма вашей задолженности больше 250 тысяч рублей...*

- *Кто это вообще?*

- *... и Вам интересно списание долгов – нажмите 1*

- *Абсолютно не интересно»* распространенную <...> на абонентский номер <...> заявителя – гражданина <...> с абонентского номера <...>, принадлежащего юридическому лицу - Обществу с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик» (ИНН 3663156960, ОГРН 1213600022822, юридический адрес: 394024, г.Воронеж, пер. Здоровья, д.90А, офис 1/1, помещ.8/18), без предварительного согласия абонента на получение рекламы, ненадлежащей рекламой, поскольку при ее распространении были нарушены требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать юридическое лицо Общество с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик» (ИНН 3663156960, ОГРН 1213600022822, адрес регистрации юридического лица: 394024, г.Воронеж, пер.Здоровья, д.90А, офис 1/1, помещ.8/18) рекламораспространителем, нарушившим ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

3. Выдать юридическому лицу Обществу с ограниченной ответственностью «Крепежлогистик» (ИНН 3663156960, ОГРН 1213600022822, адрес регистрации юридического лица: 394024, г.Воронеж, пер.Здоровья, д.90А, офис 1/1, помещ.8/18) предписание о прекращении нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

<...>