РЕШЕНИЕ

04 апреля 2018 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:	<…> – руководитель Челябинского УФАС России;
члены Комиссии:	<…> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<…> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 13-08/2018, возбужденное по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы путем осуществления телефонного звонка с телефонного номера +7-351-***-**-05 без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России обратилось физическое лицо с заявлением по факту поступления 05 декабря 2017 года в 14:12 на телефонный номер <…> - 912-***-**-28 телефонного звонка от специалиста компании «Простор Телеком» с телефонного номера +7-351-***-**-05 без согласия абонента.

В качестве доказательств заявителем представлена аудиозапись данного телефонного звонка, в ходе прослушивания которой специалистами Челябинского УФАС России составлен акт прослушивания аудиозаписи № 174-2017 от 15.12.2017 года. В ходе звонка от специалиста компании «Простор Телеком» заявителю предложены услуги по подключению к интернету.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи,

телефонный номер <...> -351-***-**-05 входит в ресурс нумерации оператора связи АО «Квантум».

АО «Квантум» представило письменные пояснения, согласно которым номер <...> -351-***-**-05 принадлежит АО «Квантум» (ИНН 7825098536, Юр. Адрес/Факт. Адрес 199048, С-Петербург, наб. р. Смоленки, д. 19-21. лит. Б/455038, Челябинская обл., г. Магнитогорск, пр-т Ленина, д. 130, офис 303, тел. +7-351-***-**-05, info@mag.ptl.ru).

По телефонному номеру +7-912-***-**-28, на который поступил звонок, абонентом является не физическое лицо, так как согласно справочным базам и сайтам Магнитогорска, а также, согласно сведениям персонального сайта организации «ЦМП, репетиционная студия», указанный телефонный номер закреплен за организацией «ЦМП, репетиционная студия».

При этом, в адрес Управления и в адрес АО «Квантум» не было представлено каких-либо материалов, подтверждающих, что заявитель является абонентом телефонного номера +7-912-***-**-28 или является адресатом на получение рекламы.

Согласно аудиозаписи звонка, звонившая сотрудница АО «Квантум» сначала поинтересовалась, «с кем я могу пообщаться?».

С учетом того, что звонок изначально был адресован юридическому лицу, а ответивший на звонок использовал фразы «а как же мое согласие…», у звонившей сотрудницы АО «Квантум» не было возможности оперативно идентифицировать в ответившем абонента/адресата и, следовательно, не было возможности перейти к стадии непосредственного получения согласия ответившего на предоставление ему рекламной информации.

В то же время, услышав от ответившего на звонок нежелание на получение какой-либо информации, звонившая сотрудница АО «Квантум» прекратила попытки получения согласия абонента и даже не приступила к предоставлению рекламной информации.

Таким образом, АО «Квантум» считает, что в его действиях отсутствует состав вменяемого правонарушения, поскольку отсутствует сам факт распространения рекламной информации.

АО «Квантум» не может представить согласие абонента телефонного номера +7-912-***-**-28 на получение рекламы, поскольку АО «Квантум» не обладает информацией, кто на сегодняшний день является фактическим абонентом по указанному номеру. В то же время, как следует из аудиозаписи, АО «Квантум» не может представить подтверждение согласия лица, ответившего на звонок, поскольку звонившая сотрудница не успела получить это согласие.

АО «Квантум» предоставило аудиозапись звонка, поступившего 05.12.2017 в 14 часов 12 минут на телефонный номер <...> -912-***-**-28 от специалиста АО «Квантум» с телефонного номера +7-351-***-**-05, и обращает при этом внимание Управления, что согласно этой аудиозаписи не звучало фраз, в которых сотрудник АО «Квантум» предлагает услуги по подключению к интернету.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю на его телефонный номер <...> декабря 2017 года поступил телефонный звонок с рекламой от специалиста компании «Простор Телеком» с телефонного номера +7-351-***-**-05.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Информация, которая поступила заявителю посредством телефонного звонка, является рекламой, поскольку направлена на формирование и поддержание интереса потребителей к услугам по подключению к интернету.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено, что отражено в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Инициатором звонка с предложением услуг по охране объектов на номер Заявителя без его предварительного согласия является АО «Квантум», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7-351-***-**-05 (договор об оказании услуг связи), сведений опровергающих данный факт материалы дела не содержат.

Таким образом, осуществление звонка с предложением услуг по подключению к интернету произведено АО «Квантум», являющимся рекламораспространителем данной рекламы.

Доказательств, свидетельствующих о получении согласия абонента +7-912-***-**-28 в материалы дела не представлено.

Документов, материалов, указывающих, что АО «Квантум» приняты достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 Закона о

рекламе при осуществлении телефонного звонка с рекламой на номер абонента +7-912-***-**-28 Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено, АО «Квантум» не представлено.

Условие о предварительном согласии абонента на распространение рекламы по сетям электросвязи следует из части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является АО «Квантум» как лицо, осуществившее распространение рекламы по сетям электросвязи.

Поскольку по состоянию на 04 апреля 2018 года АО «Квантум» не представлено документов, материалов с указанием на прекращение телефонных звонков рекламного характера абоненту +7-912-***-**-28, Комиссия считает возможным выдать АО «Квантум» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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, распространенную АО «Квантум» 05 декабря 2017 года в 14:12 на телефонный номер <...> -912-***-**-28, посредством осуществления телефонного звонка от специалиста компании «Простор Телеком» с телефонного номера +7-351-***-**-05 без согласия абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать АО «Квантум» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении АО «Квантум» и его должностного лица.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

04 апреля 2018 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:	<…> – руководитель Челябинского УФАС России;
члены Комиссии:	<…> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<…> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

на основании решения от 04 апреля 2018 по делу № 13-08/2018 о признании рекламы АО «Квантум», распространенной 05 декабря 2017 года в 14:12 на телефонный номер <…> -912-***-**-28, посредством осуществления телефонного звонка от специалиста компании «Простор Телеком» с телефонного номера +7-351-***-**-05 без согласия абонента, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «Квантум» незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно н е распространять рекламу посредством использования сети электросвязи без предварительного согласия абонента.

2 . АО «Квантум» в срок **до 04 июня 2018 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области **доказательства исполнения** пункта 1 настоящего предписания, а именно пояснения, свидетельствующие о прекращении распространения ненадлежащей рекламы абоненту +7-912-***-**-28.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

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