

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 058/05/18-150/2021

юня 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 01 июня 2021 года.

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

смотрев дело № 058/05/18-150/2021, возбужденное в отношении Общества с зниченной ответственностью «ИНФИНИТИ» (ИНН 7810730632; ОГРН 7847142724; далее – ООО «ИНФИНИТИ»), по признакам нарушения части 1 пьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе»),

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «ВымпелКом» , направленное Федеральной антимонопольной службой (от 29.01.2021 вх. 10-э), по вопросу поступления телефонного звонка с номера +7 на номер ее эфона +7 с рекламой услуг стоматологии. Заявитель согласия на получение ламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы ются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. ителем представлена запись телефонного разговора.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежат оператору ПАО «ВымпелКом».

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежит оператору АО «Квантум».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России авлены запросы в ПАО «ВымпелКом» (исх. От 02.02.2021 № 285-2) и в АО интум» (исх. от 02.02.2021 №286-2).

дрес Пензенского УФАС России 09.02.2021 (исх. №156/2) поступил ответ ПАО пелКом», согласно которому установлено следующее.

абонентский номер +79052080700 выделен xxx по договору оказания услуг связи.

ке представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 13.11.2020, асно которой 13.11.2020 в 14:26 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

асно информации, представленной АО «Квантум» (оператор) абонентский ер +7+7 выделен ООО «Костком» (ИНН 7724785684) по агентскому договору № 19240 от 14.04.2015, заключенному с ООО «ЛайфТелеком» (ИНН 7814466467).

ояснений ООО «Костком» следует, что абонентский номер +78123095086 с

6.2020 был подключен абоненту ООО «ИНФИНИТИ» (ИНН 7810730632; ОГРН 7847142724) по договору №К1156 от 19.06.2020 о предоставлении экоммуникационных услуг.

пензенским УФАС России определением от 04.03.2021 по факту распространения рекламы возбуждено дело № 058/05/18-150/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в отношении ООО «ИНФИНИТИ». В ходе рассмотрения дела Комиссией рассмотрение было отложено до 01.06.2021.

при рассмотрении дела 01.06.2021 представитель ООО «ИНФИНИТИ» не явился. ООО «ИНФИНИТИ» в установленном порядке уведомлено о дате, месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-150/2021 (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором №80099358449568).

с учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «ИНФИНИТИ».

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

в абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «ВымпелКом» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Здравствуйте, звоню Вам из стоматологии 111 и приглашаю Вас сделать без оплаты ультразвуковую чистку зубов и декорирование. На бесплатной основе можно получить консультацию сегодня, завтра и в воскресенье. Поэтому можно получить полную консультацию врача стоматолога, рекомендации, диагностику. Что Вас больше интересует...».

с момента поступления, указанного звонка, подтверждается детализацией предоставленных услуг за 13.11.2020, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «ВымпелКом».

в материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ООО «ИНФИНИТИ», озвучивает информацию о привлечении внимания к услугам стоматологии, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая 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 индивидуализации, производитель 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

ле работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и третьей 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 распространение 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 стоматологии.

Согласно 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

эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о ламе 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: «Я звоню Вам из стоматологии 111 и приглашаю Вас сделать без оплаты развукую чистку зубов и декорирование. На бесплатной основе можно лать сегодня, завтра и в воскресенье. Поэтому можно получить полную зультацию врача стоматолога, рекомендации, диагностику....» относятся к ламе услуг стоматологии, согласие на распространение которых заявитель не ал.

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 елении 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 жных средств, телеграфное или иное сообщение.

м образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений ередаче информации, они выступают получателями, но не отправителями бщений.

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 еделенные действия по доведению рекламы до потребителя.

диатором звонка с предложением услуг стоматологии на номер Заявителя без предварительного согласия является ООО «ИНФИНИТИ», что подтверждается надлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), дений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

вязи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на пространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в женском УФАС России сведения и документы о получении отправителем асия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи

тствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ументов, материалов, указывающих, что ООО «ИНФИНИТИ» приняты тачные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков амного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при смотрении дела не получено, ООО «ИНФИНИТИ» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая ованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. длежащая реклама не допускается.

етственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со гьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем ется лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в ой форме и с использованием любых средств.

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства детельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном ае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую ламу, т.е. ее рекламораспространителя – ООО «ИНФИНИТИ».

им образом, распространение 13.11.2020 в 14:26 посредством телефонного ка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 рушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом , возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при зновлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о ламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения ает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное вонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства сийской Федерации о рекламе.

дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют азательства прекращения поступления телефонных звонков с рекламой услуг латологии абоненту ПАО «Вымпелком» xxx.

язи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО ФИНТИ» предписания о прекращении нарушения законодательства сийской Федерации о рекламе и прекращении распространения длежащей рекламы.

илу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, ламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства сийской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в

ответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Водствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения административных дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, иссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу услуг стоматологии, распространяемую 1.2020 в 14:26 ООО «ИНФИНИТИ» по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента xxx на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ИНФИНИТИ» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонных звонков без предварительного согласия абонента.

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.