

Заявитель:

Борисов Алексей Владимирович

129626, г. Москва, проспект мира, д.
114б, квартира 5

a@aborisov.me

Лицо, в действиях которого
содержатся признаки нарушения
законодательства Российской
Федерации о рекламе:

**И П Шайдулин Сергей
Александрович**

426000, Удмуртская Республика, г.
Ижевск, ул. Пушкинская, д. 279А, кв.
127

SERZH18RUS@MAIL.RU

Заинтересованное лицо:

ПАО «Вымпел-Коммуникации»

424031, г. Йошкар-Ола, б-р Чавайна,
д.36 TKandasova@chb.beeline.ru

РЕШЕНИЕ

1. **по делу № 012/05/18-63/2023**

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«16» февраля 2023 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «16» февраля 2023 года

Полный текст решения изготовлен: «16» февраля 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов О.В. Ерошкина,

член Комиссии – ведущий специалист – эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов А.М. Винокурова,

член Комиссии – специалист – эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Е.Г. Иванова,

рассмотрев дело № 012/05/18-63/2023 по факту распространения рекламной информации посредством телефонного звонка без согласия абонента на получение рекламы, в отсутствие лиц, надлежащим образом извещенных о дате, месте, времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в порядке переадресации из Федеральной антимонопольной службы России поступило обращение Борисова Алексея Владимировича (вх. № 126-ЭП/23 от 11.01.2023).

В своем заявлении Борисов А.В. указал, что на его абонентский номер (+79265670046) 11.01.2023 в 12 часов 14 минут был направлен телефонный звонок с номера +79052007326, без предварительного согласия абонента следующего содержания: «Партнерский кол-центр Сбербанк, Вам удобно говорить? Сбербанк информирует Вас и предлагает открыть бесплатный расчетный счет для вашего ИП, так как только сейчас для Вас доступен тарифный план легкий старт, где открытие и обслуживание расчетного счета абсолютно бесплатно».

В соответствии со статьей 3 Закона 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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Информация, направленная Борисову А.В. в виде телефонного звонка, не обращена к конкретному потребителю, из аудио-звонка не следует, что оно было адресовано каким-либо определенным лицам, следовательно, является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а следовательно, получатели информации не могут быть определены.

Таким образом, информация, поступившая Борисову А.В., содержит следующие признаки рекламы: звонок сделан посредством подвижной радиотелефонной связи, информация была адресована неопределенному

кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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, 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

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.

Указанная информация доводилась до абонента без предварительного согласия на ее получение.

При этом реклама признается распространенной 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, в случае, если будет доказана его вина.

При рассмотрении заявления антимонопольным органом установлен следующий механизм распространения указанного рекламного звонка.

Марийским УФАС России установлено, что между Борисовым Алексеем Владимировичем и ООО «Сбербанк-Телеком» заключен договор об оказании услуг связи № 1004266638 от 30.04.2021.

В пояснениях от 13.01.2023 № 176-ЭП/23 ООО «Сбербанк – Телеком» указало о фиксации входящего вызова на номер +79265670046 с абонентского номера +79052007326 11.01.2023 в 12 часов 13 минут.

Согласно сведениям, содержащимся в реестре Российской системы и плана нумерации, абонентский номер +79052007326 принадлежит ПАО «ВымпелКом».

Письмом от 23.01.2023 вх. №429/23 ПАО «ВымпелКом» указало, что абонентский номер +79052007326 на основании договора об оказании услуг связи № 819024542 от 21.10.2021 зарегистрирован за индивидуальным предпринимателем Шайдулиным Сергеем Александровичем (ИНН 183309938095, ОГРНИП 318183200070256, адрес регистрации: 426000, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 279А, кв. 127).

При этом ПАО «ВымпелКом» подтверждается совершение телефонного звонка с номера +79052007326 на номер +79265670046 11.01.2023 в 12 часов 14 минут.

Из содержания части 1 статьи 18 Закона о рекламе следует, что абонент должен совершить активное действие по выражению своего желания на получение рекламной информации от конкретных лиц по сетям электросвязи.

При этом сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражать соответствующее согласие.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя. Требование законодателя относительно обязанности рекламодателя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов императивно и, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы. Соответственно, для приобретения законного права на направление абоненту рекламы лицо должно предварительно получить от потребителя явно выраженное согласие, а только потом осуществлять соответствующую рассылку.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламодателя. Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Антимонопольным органом установлено, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП Шайдулин Сергей Александрович.

Исходя из вышеизложенного, Марийское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ИП Шайдулина С.А. признаков нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламного звонка на абонентский номер Борисова А.В. без его согласия.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ИП Шайдулиным С.А. на момент вынесения решения в материалы дела не представлены документальные доказательства, отражающие факт устранения нарушения законодательства о рекламе.

На основании указанного, Комиссия Марийского УФАС России считает, что в данном случае имеются основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ИП Шайдулину С.А.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 11.01.2023 в 12 часов 14 минут с использованием телематических средств связи без получения предварительного согласия абонента с телефонного номера

+79052007326 на абонентский номер +79265670046 следующего содержания: «Партнерский кол-центр Сбербанк, Вам удобно говорить? Сбербанк информирует Вас и предлагает открыть бесплатный расчетный счет для вашего ИП, так как только сейчас для Вас доступен тарифный план легкий старт, где открытие и обслуживание расчетного счета абсолютно бесплатно», поскольку она не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Шайдулину С.А. (ИНН 183309938095, ОГРНИП 318183200070256, адрес регистрации: 426000, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Пушкинская, д. 279А, кв. 127) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Перелать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии О.В. Ерошкина

Члены Комиссии А.М. Винокурова

Е.Г. Иванова

Исп.Иванова Е.Г. тел.8(8362) 41-76-21 вн.012-305

2023-892