

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-134/2021

22 апреля 2021 года
город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев материалы дела № 055/05/18-134/2021, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Центр страхования», адрес (место нахождения): 111402, г. Москва, ул. Кетчерская, д. 8, к. 2, кв. 126, ИНН 7723458606, ОГРН 1167746648035 (далее – ООО «Центр страхования», Общество) по признакам нарушения частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

в отсутствие заявителя, законного представителя лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Центр страхования» (трек-номер почтового отправления 644010 51 96214 5), извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России направлено обращение гражданина (...) по факту получения им 26.11.2020 в 14:17 часов от абонента +7(...) телефонного звонка рекламного характера.

В качестве доказательства распространения рекламы заявителем приложена аудиозапись телефонного звонка:

- *Ярослав Михайлович, извините, но я вас не понимаю... Ярослав Михайлович...*

- *Что нужно?*

- *На ваш автомобиль KIA готово выгодное предложение по ОСАГО. Вам интересно получить детальный расчет?*

- *Соедините с оператором, я не давал согласие на обработку ...*

- Извините, но я вас не понимаю. На ваш автомобиль KIA готово выгодное предложение по ОСАГО. Вам интересно получить детальный расчет?

- С оператором соедините....

- Извините, но я вас не понимаю...

По утверждению заявителя, реклама распространялась без его предварительного согласия на ее получение.

Оператором связи АО (...) представлена информация от 22.12.2020 № 146 о том, что на основании договора об оказании услуг связи от 01.09.2016 № 28127 (далее – Договор), а также дополнительного соглашения от 03.10.2019 № 3 к Договору указанный абонентский номер отправителя рекламы +7(...)закреплен за ООО «Центр страхования».

ООО «Центр страхования» даны пояснения (вх. № 1126 от 04.02.2021) о том, что (...)

Определением от 19.02.2021 в отношении ООО «Центр страхования» возбуждено дело № 055/05/18-134/2021 по признакам нарушения частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», рассмотрение дела назначено на 16.03.2021 в 15:00 часов.

Определение о возбуждении дела было направлено Обществу заказным письмом от 19.02.2021 № 06-1511 по адресу: 111402, г. Москва, ул. Кетчерская, д. 8, к. 2, кв. 126, вместе с тем на момент рассмотрения дела Комиссия не располагала сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Центр страхования» о дате и времени рассмотрения дела, в связи с чем рассмотрение дела было отложено, назначены дата и время повторного заседания Комиссии – 22.04.2021 в 15:00 часов.

В ходе рассмотрения дела 22.04.2021 Комиссией установлено следующее.

Абонентом номера +7(...) является гражданин (...)

Факт осуществления телефонного звонка на абонентский номер (...) подтвержден материалами дела № 055/05/18-134/2021.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объектом рекламирования является 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 (пункт 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Комиссия отмечает, что передаваемая посредством телефонного звонка информация, содержащая сведения о товарах, услугах (об объекте рекламирования), должна признаваться рекламой, поскольку носит обобщенный характер, способна формировать интерес к рекламируемому объекту рекламирования не только у лица, которому поступила, но и у иного лица.

Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение, и представляют интерес для неопределенного круга лиц.

Таким образом, информация, распространенная в адрес абонента +7(...) посредством осуществления телефонного звонка абонентом +7(...), является именно рекламной, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги автострахования), формирование или поддержание интереса потребителя к непосредственному исполнителю рекламируемой услуги.

1. В силу части 1 статьи 18 Федерального 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 признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В пункте 26 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласие абонента +7(...) на получение рекламы ООО «Центр страхования» получено не было.

2. На основании части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» **не допускается** использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Под запрет, установленный в части 2 статьи 18 Закона о рекламе, подпадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

В данном случае, когда абонент +7(...) ответил на входящий вызов, ему транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения.

Таким образом, из представленной в адрес Омского УФАС России аудиозаписи следует, что рассматриваемый звонок совершен с помощью автоматического набора номера и дальнейшего озвучивания рекламного сообщения, предварительно

записанного либо созданного с помощью компьютерных программ, а равно звонок с сообщением рекламного характера совершен без участия человека.

Указанное также отражено в письме ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

ООО «Центр страхования» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с частью 6 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу о нарушении ООО «Центр страхования» требований частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы по сетям электросвязи на абонентский номер +7(...).

Учитывая пояснения Общества о том, что *«на указанный вами телефонный номер +7(...) никакую информацию озвучивать не планировалось и не планируется»*, Комиссией принято решение об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать нарушившими требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» действия ООО «Центр страхования» (ИНН 7723458606, ОГРН 1167746648035), выразившиеся в распространении рекламы:

- с абонентского номера +7(...) на абонентский номер +7(...) без предварительного согласия на ее получение;

- с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека на абонентский номер +7(...).

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе ООО «Центр страхования» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 28.04.2021

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