

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной
антимонопольной**

**службы
по Псковской области**

ул. Кузнецкая, 13, г. Псков, 180017

тел./факс (8112) 66-55-53

e-mail: to60@fas.gov.ru

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

ООО «Ваше право»

т. Ленинградская, д. 73, литер Б, этаж 3, оф. 7, г. Балашиха, обл. Московская, 143907

пр-

Заявитель:

Г

№ _____

на № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

г. Псков

Резолютивная часть решения оглашена 26 марта 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 27 марта 2020 года

Комиссия Псковского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

– заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России;

Члены Комиссии:

– главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России;

– главный государственный инспектор отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 060/05/18-9/2020, возбужденного по факту распространения на мобильный телефон (номер <...>) нежелательного звонка 10.10.2019 в 15:11,

УСТАНОВИЛА:

В Псковское УФАС России поступило заявление (вх. № 941-з от 11.10.2019) о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту поступления на мобильный телефон (номер <...>) нежелательного звонка 10.10.2019 в 15:11 с номера +79257435041 с текстом:

«- Заявитель: Да!

- Оператор: Добрый день! Центр правовой помощи населению. Предоставляем юридические консультации. Можете задавать вопросы.

- Заявитель: Как избавиться от надоедливых звонков?

- Оператор: В черный список занести.

- Заявитель: Не работает. Куда жаловаться? Как штрафы обеспечит тем людям, которые звонят без согласия?

- Оператор: Знаете, я думаю, что у вас не получится жаловаться, не на том вы уровне.

- Заявитель: Да? Как Ваша фирма называется?
- Оператор: Так лучше в черный список занесите.
- Заявитель: Как Ваша фирма называется?»

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама это 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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 конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Смс-сообщение, поступившее на телефон заявителя, не носит персонализированный характер.

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.

Распространенная на номер Заявителя информация соответствует определению рекламы, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку

содержит информацию, распространенную посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги в области права), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложено на рекламодателя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Закона о рекламе указал следующее: 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. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе, Псковским УФАС России направлен запрос в адрес ООО «Скартел» (ИНН 7701725181, пер. Оружейный, д. 41, оф. 48, г. Москва, 127006) в соответствии с ответом на который (вх. № 2542-р от 16.12.2019), подтвержден факт поступления звонка 10.10.2019 в 15:10 с абонентского номера +79257435041 на номер Заявителя (+79643160883).

Согласно ответу ПАО «Мегафон» (вх. № 9-р от 09.01.2020) на запрос о предоставлении сведений о лице кому принадлежит номер <...>, с которого был осуществлен звонок, указанный номер выделен ООО «Ваше право» (ИНН 5001119431, пр-т Ленина, д. 73, литер Б, этаж 3, оф. 7, г. Балашиха, Московская обл., 143907).

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ООО «Ваше право» является деятельность в области права.

В адрес ООО «Ваше право» направлены: Определение о возбуждении настоящего дела от 14.01.2020 (почтовое отправление 80081244709696), определение об отложении рассмотрения дела от 04.02.2020 (почтовое отправление 80081244710715), определение об отложении рассмотрения дела от 27.02.2020. Информация запрошенная в указанных документах в адрес Комиссии не поступила.

На основании изложенного, Комиссия Псковского УФАС России пришла к следующим выводам.

Поскольку доказательства, подтверждающие наличие согласия абонента номера +79643160883 (Заявитель) на получение рекламных сообщений от ООО «Ваше право» в адрес Псковского УФАС России не представлены, то Комиссия признает рассматриваемую рекламу распространенной посредством телефонного звонка без предварительного согласия абонента, что нарушает требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламораспространителем выше указанной рекламы признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая, что осуществление звонка с номера +79257435041 осуществлена ООО «Ваше право», Комиссия признает рекламораспространителем ООО «Ваше право» как лицо, осуществившее распространение рекламы.

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

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, поступившую на мобильный телефон (номер <...>) 10.10.2019 в 15:11 с номера +79257435041 с текстом:

«- Заявитель: Да!

- Оператор: Добрый день! Центр правовой помощи населению. Предоставляем юридические консультации. Можете задавать вопросы.

- Заявитель: Как избавиться от надоедливых звонков?

- Оператор: В черный список занести.
- Заявитель: Не работает. Куда жаловаться? Как штрафы обеспечит тем людям, которые звонят без согласия?
- Оператор: Знаете, я думаю, что у вас не получится жаловаться, не на том вы уровне.
- Заявитель: Да? Как Ваша фирма называется?
- Оператор: Так лучше в черный список занесите.
- Заявитель: Как Ваша фирма называется?», распространяемую ООО «Ваше право» (ИНН 5001119431, пр-т Ленина, д. 73, литер Б, этаж 3, оф. 7, г. Балашиха, Московская обл., 143907) с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, чем нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Выдать обязательное для исполнения Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Псковского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:
