

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-1348/2020

«25» марта 2021г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

	<...>
	-
Заместителя председателя Комиссии:	<...> заместителя руководителя управления;
	-
Членов Комиссии:	начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	<...>
	>- ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-1348/2020, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, адрес: <...>) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 23.06.2020 № 4284э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 19.06.2020 в 15 часов 58 минут посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> от абонента <...> следующего содержания:

«Здравствуйте! Хотим предложить Вам квартиры комфорт – класса в Долгопрудном. Цены начинаются от 4 млн 500 тыс рублей. Несколько вариантов отделки, 10 минут от МКАД. Ипотека от 4%. Интересно? Нажмите 1, Не интересно? нажмите 2».

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «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).

19.08.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1348/2020 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 13.10.2020 на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю по иным обстоятельствам» имеется в материалах дела).

13.10.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 13.10.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020 было отложено на 18.11.2020 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.11.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <...> (исх. от 30.10.2020), из которых следует, что 19.06.2020 в 15 часов 58 минут ИП <...> не совершал звонок с абонентского номера <...> на абонентский номер <...>.

Также из письменных пояснений следует, что в соответствии с Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 58, дело № 042/05/18-1348/2020 подлежит рассмотрению другим территориальным антимонопольным органом.

10.11.2020 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020, назначенное на 18.11.2020г. на 09 часов 30 минут было отложено на 10.12.2020г. на 08 часов 30 минут. Уведомление о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

10.12.2020 на рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020 ИП <...> не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...>, о дате, времени и месте

рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 10.12.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020 было отложено на 28.01.2021 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

28.01.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020 отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 28.01.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020 было отложено на 25.03.2021 в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении данного дела была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.03.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1348/2020 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В соответствии с пунктом 7 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила) Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 23.06.2020 № 4284э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 19.06.2020 в 15 часов 58 минут посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> от абонента <...> следующего содержания:

«Здравствуйте! Хотим предложить Вам квартиры комфорт – класса в Долгопрудном. Цены начинаются от 4 млн 500 тыс рублей. Несколько вариантов отделки, 10 минут от МКАД. Ипотека от 4%. Интересно? Нажмите 1, Не интересно? нажмите 2».

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал. Звонок был совершен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Из ответа ПАО «ВымпелКом» (исх. от 03.07.2020 № ВР-04/б/н), следует, что абонентский номер <...>, с которого был совершен звонок, выделен ИП <...> на

основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № <...>.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «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).

Следовательно, распространение ИП <...> рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), содержит признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Из письменных пояснений ИП <...> (исх. от 30.10.2020) следует, что 19.06.2020 в 15 часов 58 минут ИП <...> не совершал звонок с абонентского номера <...> на абонентский номер <...>.

Из ответа ПАО «Мегафон» (исх. б/н № 5/2-LASB-Исх-00133/20) следует, что письмом ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 установлено, что согласие абонента дается на получение антимонопольным органом необходимых сведений от оператора связи, оказывающего абоненту услуги связи, для установления факта поступления конкретного нежелательного смс – сообщения, push-уведомления, телефонного звонка. Такое согласие абонента должно быть следующего содержания: «Я, ФИО, серия и номер паспорта, даю согласие на получение ФАС России (а в случае необходимости и ее территориальными органами) информации о детализации счета, телефонных соединениях, СМС-сообщениях, иных переданных данных дата/период поступления данных на / от абонентский (номер телефона) в сети оператора сотовой связи», удостоверенное личной подписью.

Таким образом, из согласия должно четко следовать в отношении какого именно рекламного сообщения указанное согласие оформляется.

Согласие абонента <...> дано 01.08.2019, в связи с чем, данное согласие не может быть расценено как всеобъемлющее согласие на получение сведений, составляющих тайну связи без ограничений по времени.

Кемеровским УФАС России в адрес заявителя по данному делу были направлены запросы о предоставлении детализации по абонентскому номеру <...> за 19.06.2020, а также о предоставлении согласия на обработку персональных данных со сроками предоставления информации до 29.12.2020, 24.02.2021, 22.03.2021.

В установленные сроки запрашиваемая информация от заявителя в адрес Кемеровского УФАС России не поступила.

В связи с изложенным, поскольку в материалах данного дела отсутствует детализация за 19.06.2020 по абонентскому номеру <...>, Комиссии Кемеровского УФАС России не представляется возможным установить наличие признаков нарушения требований частей 1,2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...>.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 042/05/18-1348/2020 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (адрес: <...>) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.