

# РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 058/05/18-853/2021

оября 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 19 ноября 2021 года.

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

смотрев дело № 058/05/18-853/2021, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя, по признакам нарушения части 1 статьи 18 ,ерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе»),

## УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 31.08.2021 вх. 84-э) по вопросу поступления 30.08.2021 в 15:08 телефонного звонка с номера на номер его телефона +7 с рекламой карты Халва. Заявитель согласия на чение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению ламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о ламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

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

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России авлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 02.09.2021 № 2890-2) и в ПАО лпелКом» (исх. от 02.09.2021 №2886-2).

дрес Пензенского УФАС России 22.09.2021 (вх.№2535) поступил ответ ООО «Т2 айл», согласно которому установлено следующее.

нентский номер +7 выделен Р. по договору оказания услуг связи (договор ложен в материалы дела).

ке представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 30.08.2021, асно которой 30.08.2021 в 15:08:40 осуществлен звонок с телефонного номера

асно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) нентский номер +7 выделен ИП по договору об оказании услуг связи «Билайн»

зенским УФАС России определением от 23.09.2021 по факту распространения ламы возбуждено дело № 058/05/18-853/2021 по признакам нарушения части 1 ыи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе») в отношении ИП . В ходе рассмотрения дела Комиссией дело было жжено до 19.11.2021.

рассмотрение дела 19.11.2021 ИП не явился. ИП в установленном порядке домлен о дате, месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-853/2021.

учетом вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла ложным рассмотреть дело в отсутствие ИП

ив представленные документы, Комиссия пришла к следующему выводу:

езультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно анных доказательств установлено следующее.

абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 айл» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: авствуйте. Меня зовут Артем. Вам удобно сейчас разговаривать. Дело в том, Совкомбанк предлагает универсальную карту Халва с кредитным лимитом до тыс.руб. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и плат».

т поступления, указанного звонка подтверждается детализацией доставленных услуг за 30.08.2021, представленной в материалы дела атором Заявителя – ООО «Т2 Мобайл».

атериалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, ержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного ера +7, принадлежащего И П, озвучивает информацию о привлечении лания к оказанию услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту Халва), мирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на злечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под эктом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, товитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности с мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона зльзуются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том ле работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения

орот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 выяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и другой 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 персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги Совкомбанка (предложение приобрести карту за).

Согласно части 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 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.

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 рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от рекламодателя («рекламораспространителя»).

Во время рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, предоставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Слова: «Совкомбанк предлагает универсальную карту Халва с кредитным лимитом до 350 тыс.руб. С ней выгодно совершать покупки в рассрочку без процентов и переплат» относятся к рекламе услуг Совкомбанка (предложение приобрести карту Халва), согласие на распространение которых заявитель не дал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при использовании для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Адресат содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 127-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В данном случае рекламодателем выступает лицо, которое совершило незаконные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением услуг Совкомбанка на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП, что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), показаниями, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Едином государственном реестре сведений и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям

ги 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ументов, материалов, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по людению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 ги 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного характера на ер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не чено, ИП не представлено.

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

етственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со гией 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 аму, т.е. ее рекламораспространителя – ИП .

им образом, распространение 30.08.2021 в 15:08:40 посредством телефонного ка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 ирушением 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 комбанка абоненту ООО «Т2 Мобайл» .

язи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ИП дписания о прекращении нарушения законодательства Российской ерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей ламы.

илу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, амопроизводителями, рекламораспространителями законодательства сийской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в гветствии с законодательством Российской Федерации об административных

вонарушениях.

зводствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и 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: «Здравствуйте. Меня зовут Артем. Вам можно сейчас разговаривать. Дело в том, что Совкомбанк предлагает зеркальную карту Халва с кредитным лимитом до 350 тыс.руб. С ней выгодно делать покупки в рассрочку без процентов и переплат», распространяемую 08.08.2021 в 15:08:40 ИП по сетям электросвязи без предварительного согласия администратора на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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.