

<...>

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-396/2020

«05» октября 2020 г. г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

заместитель председателя Комиссии:	<...> - заместитель руководителя Смоленского УФАС России,
члены Комиссии:	<...> – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Смоленского УФАС России,
	<...> - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-396/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством использования телефонной связи без согласия на то абонента, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>, заинтересованного лица - <...>

и заявителя <...> (г. Смоленск)

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России поступило обращение <...> от 17.08.2020 (вх. № 155ф) по факту распространения рекламы на абонентский номер <...> посредством осуществления 10.08.2020 в 12:09 телефонного звонка абонентом <...>.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

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

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемого на сайте Федерального агентства связи, номер телефона <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного <...> (регион – г. Москва).

На запрос Смоленского УФАС России <...> сообщило, что абонентский номер <...> был выделен <...> в рамках заключенного между <...> и <...> договора № RW846 от 07.08.2017.

<...> подтвердило осуществление указанного голосового вызова, а также представило <...> аудиозапись данного телефонного разговора с абонентом <...>.

Согласно детализации оператора связи <...> 10.08.2020 в 12:09 на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> поступил телефонный звонок продолжительностью 2 минуты 25 секунд, что совпадает с параметрами аудиозаписи (дата, время, продолжительность разговора), представленной заявителем и <...>.

При этом приложенная к обращению аудиозапись позволила ознакомиться с содержанием телефонного звонка, а именно (дословно):

«Представитель оператора: Алло, здравствуйте.

Заявитель: Здравствуйте.

Представитель оператора: Меня зовут Светлана – компания <...> . Подскажите Вы согласны меня выслушать, это займет не более минуты?

Заявитель: Откуда Вы взяли мой номер телефона?

Представитель оператора: Ну, дело в том, что у меня настроен автоматический дозвон и программа выбирает случайно. Первые несколько цифр взяты из открытых источников связи, остальные случайный набор.

Заявитель: А Вы знаете, что для того чтобы звонить нужно получить предварительное согласие абонента?

Представитель оператора: Дело в том, что сейчас все пользуются интернетом как мобильным, так и домашним. А мы как раз предоставляем единый тариф который включает и домашний интернет с максимальной скоростью, и мобильную связь с полностью безлимитным мобильным интернетом и всего за 315 рублей. Единственное нужно проверить возможность подключения по Вашему адресу. Вы в каком городе проживаете?

Заявитель: А Вы звоните и даже не знаете города?

Представитель оператора: Вы знаете я Вам звоню из головного офиса - из Москвы, и к сожалению у меня не указан Ваш регион. Дело в том, что компания Билайн

является крупнейшим интернет-провайдером по всей стране и работает по всем регионам и поэтому я предлагаю посмотреть наличие в Вашем городе. Подскажите, в каком городе проживаете?

Заявитель: А Вы знаете, что я не давал согласия на осуществление рекламных звонков?

Представитель оператора: Да, наверняка у Вас хороший интернет и Вы им довольны, но оплачиваете за него, представьте, что у Вас будет такой же интернет, только всегда бесплатный, а самое главное, что Вам не нужно отказываться от Вашего текущего можете провести наш как дополнительный, сравнить качество и дальше уже сделать выбор. Я думаю, как минимум стоит проверить Ваш адрес на наличие подключения. Подскажите Вы в каком городе проживаете?

Заявитель: Вы меня слушаете? Я Вам сказал, что я не давал согласие на рекламные звонки, рекламу услуг. По закону Вы должны получить предварительно от меня согласие...

Представитель оператора: В каком городе?

Представитель оператора: Еще раз город повторите.

Заявитель: Я Вам не говорил город.

Представитель оператора: Еще раз город, улицу и номер дома повторите.

Заявитель: Я Вам город не говорил, не делайте вид, что Вы меня не слышите это глупо.

Представитель оператора: Алло

Заявитель: Алло, Вы слышите меня прекрасно.

Заявитель: Представитель оператора: Алло? Вас не слышно, давайте я лучше перезвоню».

Аудиозапись, с идентичным содержанием, представлена <...>.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама - 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.

Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к предлагаемым услугам - подключение к сети Интернет.

Исходя из правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской

Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя.

При этом Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Исходя из содержания вышеуказанного телефонного разговора, согласие не было получено и в устной форме.

Пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая изложенное, **рекламодателем указанной выше рекламы** является <...>, которому выделен в пользование номер телефона <...> и с которого поступил телефонный звонок рекламного характера без согласия на то абонента.

На основании изложенного Смоленским УФАС России возбуждено дело № 067/05/18-396/2020, рассмотрение дела назначено на 05.10.2020 в 10:00.

05.10.2020 представители <...>, <...> и Заявитель на рассмотрение дела не явились, , извещены о времени и месте надлежащим образом.

От <...>, <...> и заявителя, каких либо ходатайств в Смоленское УФАС России не поступало.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Смоленского УФАС России считает, что лицом, допустившим нарушение законодательства о рекламе является <...> и в целях прекращения распространения ненадлежащей рекламы услуг компании «Билайн» Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно <...>.

В материалах дела отсутствуют доказательства о прекращении распространения ненадлежащей рекламы, следовательно, Комиссия приходит к выводу о целесообразности выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Ответственность за нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 услуг компании <...>, распространяемую <...> посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «05» октября 2020 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>