

РЕШЕНИЕ

по делу № 029/05/18-1169/2023

Резолютивная часть оглашена «25» декабря 2023 года

Решение в полном объеме изготовлено «10» января 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии

-

(удалено)

Заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

Члены Комиссии:

-

(удалено)

Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

-

(удалено)

Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 029/05/18-1169/2023, возбужденного в отношении ООО «Дисконт» (ИНН: 7720437100, ОГРН: 1187746687831, юридический адрес: 111141, город Москва, Кусковская ул., д. 20а, пом XIX ком 32) (далее - Общество) по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), руководствуясь ст. 36 Закона о рекламе, п. 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Закона о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее — Правила рассмотрения дел),

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России поступило обращение (удалено), согласно которому 21.09.2023 в 11:43 на номер мобильного телефона +7-(удалено) (далее — Номер заявителя) поступил телефонный звонок с номера +7-(удалено) с информацией рекламного характера.

Согласно предоставленной аудиозаписи звонка он содержал следующую информацию:

«- Алло. Алло

- Добрый день. Подскажите пожалуйста, с кем наша компания могла бы пообщаться на тему доставок.

- Что вы хотите и кто вы?

- Меня Олеся зовут, представляя компании курьер Дисконт хотела бы предложить вам сотрудничество по перевозке.

- Не понимаю о чем речь. ИНН или ОГРН
 - Сотрудничество по перевозкам.
 - Конкретнее, что вы хотите, хотите?
 - Предложить вам наши услуги?
 - Что за услуги?
 - По перевозке. Курьерской транспортной службой
 - Вы-то это кто? Сейчас Мошенников звонит очень много конкретной.
 - Курьер дисконт компания.
 - Номер ИНН или ОГРН компании?
 - Его в свободном доступе нету.
 - На сайте у нас можно найти.
 - то есть даже не знаете, где вы работаете?
 - Я знаю, Я же говорю курьер дисконт.
 - У любого предприятия с ИНН или ОГРН. Курьер как ?
 - Курьер дисконт.
- Ваш сайт точка ру?
- да. ИНН наш будет 530103228
 - Я понял. В связи с чем вы звоните на мой личный номер?
 - Он был в свободном доступе на 2 Гис.
 - Где где он был?
 - на два гис.
 - Врете. нету такого на 2 гис.
 - Я поняла, но в любом случае я так понимаю, что вам это не актуально.
- Мало того, что не актуально, никогда не звоните больше на этот номер.

По сообщению заявителя, согласия на получение данной рекламной информации он не давал.

ООО «Скартел», которому выделен Номер заявителя, подтвердило факт спорного звонка, а также подтвердило принадлежность номера +7-(удалено) (удалено).

В соответствии с данными <<https://www.niir.ru/>> телефонный номер +7-(удалено), с которого поступил звонок, выделен оператору ООО «Манго Телеком».

В свою очередь, ООО «Манго Телеком» сообщило, что номер+7-(удалено) передан ООО «Дисконт», а также подтвердило факт спорного звонка.

В ответ на запрос Архангельского УФАС России ООО «Дисконт» пояснило, что согласия абонента с номером +7-(удалено) у Общества не имеется.

Общество также сообщает, что по его мнению «холодные звонки» для продаж фирмам и компаниям полностью легальны и урегулированы законодательством. Контактные данные Заявителя находятся в открытых источниках.

Также, по мнению ООО «Дисконт», так как деятельность любой компании подразумевает под собой извлечение прибыли и работу с контрагентами, звонок от 21.09.2023 в 11:43 с номера +7-(удалено) на номер мобильного телефона +7-(удалено) не нарушает требования Закона о рекламе.

Частью 1 Статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе» (далее — Закон 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.

Пункт 1,2 статьи 3 Закона о рекламе определяет, что реклама - 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, 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;

Как указано выше, 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.

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 конкретного рекламодателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

Распространенная информация имеет в себе признаки рекламы — имеет объект рекламирования — услуги ООО «Дисконт» по перевозке курьерской транспортной службой.

В распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению, исходя из ее содержания.

Таким образом, можно сделать вывод, что указанная информация распространена по сетям электросвязи (посредством телефонного звонка), без

получения предварительного согласия абонента.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств – п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" определено, что согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Буквальное толкование указанных положений постановления Пленума ВАС РФ позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

При этом, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 N 2-П), стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Документы, подтверждающие в рассматриваемом случае наличие согласия со стороны заявителя на получение спорной рекламы Обществом не представлены.

Абонентский номер +7-(удалено) выделен и используется ООО «Дисконт», факт звонка Обществом не отрицается.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы, в чьих действиях содержится нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе является ООО «Дисконт» (ИНН: 7720437100, ОГРН: 1187746687831, юридический адрес: 111141, город Москва, Кусковская ул., д. 20а, пом XIX ком 32).

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пп. 42 - 47, п. 54 Правил рассмотрения дел,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, направленную 21.09.2023 в 11:43 на номер мобильного телефона + 7-(удалено) с номера +7-(удалено) с рекламой услуг ООО «Дисконт» по перевозке курьерской транспортной службой, поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.
2. Признать ООО «Дисконт» (ИНН: 7720437100, ОГРН: 1187746687831, юридический адрес: 111141, город Москва, Кусковская ул., д. 20а, пом XIX ком 32) рекламодателем, нарушившим ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе;
3. Выдать ООО «Дисконт» предписание о прекращении нарушения Закона о

рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Подача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, предписания, если судом или арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения, предписания. Постановление антимонопольного органа о применении мер административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе может быть обжаловано, оспорено в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель комиссии

(удалено)

Члены комиссии

(удалено)

(удалено)