

**ООО «Эталон»**

**Заявитель: вх. № 17472-ЭП/22 от  
21.11.2022**

**РЕШЕНИЕ**

по делу № 002/05/18-29/2023

19.05.2023 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «01» июня 2023 года

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 002/05/18-29/2023 возбужденное по обращению физического лица в отношении ООО «Эталон» (ОГРН: 1163668069564, ИНН: 3662226904), по факту распространения рекламы с признаками нарушения части 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе», Закон о рекламе),

в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате и времени рассмотрения дела,

**УСТАНОВИЛА:**

21.11.2022 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ, антимонопольная служба) посредством электронной почты, через ФАС России (ВХ044713) поступило обращение гражданина (вх. № 17472-ЭП/22 срок рассмотрения продлен), указывающее на признаки нарушения ФЗ «О рекламе».

В обращении Заявитель сообщил о неправомерном поступлении 20.11.2022 года в 13:30 на телефонный номер <...> звонка от абонента +7(906) 674-10-94. К заявлению приложена аудиозапись телефонного звонка (007906674-10-94(0079066741094)\_20221120133040) следующего содержания:

*«просроченные кредиты и долги. Если сумма Вашей задолженности больше*

250 000 рублей и вам интересно списание долгов, нажмите 1».

Согласно обращению, согласие на получение данного рекламного звонка Заявитель не давал.

По данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» (<https://zniis.ru>), абонентский номер с которого совершен рассматриваемый звонок, принадлежит ПАО «ВымпелКом».

На запрос антимонопольного органа, ПАО «ВымпелКом» представлена информация, что абонентский номер +7(906) 674-10-94 принадлежит ООО «Эталон» (ОГРН: 1163668069564, ИНН: 3662226904) на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 825458774 от 27.10.2022.

12.01.2023 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/18-29/2023 по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 17472-ЭП/22 от 121.11.2022.

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

- ООО «Эталон» (ОГРН: 1163668069564, ИНН: 3662226904).

Рассмотрение дела назначено на 08.02.2023 года.

08.02.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-29/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Эталон» не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от Общества не поступило.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте национальной почтовой службы (<https://nationalpost.ru/tracking>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 82500002306177 (определение с сопроводительным письмом от 13.01.2023) направленная ООО «Эталон» по юридическому адресу: г. Воронеж, пр-кт Московский, д. 117В, адресату не доставлена.

Согласно информации размещенной на сайте налоговой службы (<https://egrul.nalog.ru/>) 16.01.2023 года ООО «Эталон» изменен юридический адрес с, г. Воронеж, пр-кт Московский, д. 117В на г. Воронеж, ул. Республиканская, д. 74А, кв. 165.

Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. Продлить срок рассмотрения дела № 002/05/18-29/2023.

2. Отложить рассмотрение дела на другую дату – 10.03.2023 года.

10.03.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-29/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Эталон» не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от Общества не поступило.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте национальной почтовой службы (<https://nationalpost.ru/tracking>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 82500002370914 (определение с

сопроводительным письмом от 08.02.2023) направленная ООО «Эталон» по юридическому адресу: г. Воронеж, ул. Республиканская, д. 74А, кв. 165, адресату не доставлена (статус – «Оставлено извещение 20.02.2023»).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о необходимости приостановления дела до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Течение срока при приостановлении рассмотрения дела прерывается и продолжается с даты возобновления дела.

Рассмотрение дела возобновляется после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, и продолжается с момента, с которого оно было приостановлено.

03.04.2023 года Управлением направлен запрос в Межрайонную инспекцию ФНС России №39 по РБ (исх. № АХ/3444/23 от 03.04.2023).

17.04.2023 года от Межрайонной инспекции ФНС России №39 по РБ поступил ответ на запрос (вх. № 5872/23 от 17.04.2023).

10.05.2023 года производство по делу № 002/05/18-29/2023 возобновлено. Рассмотрение дела назначено на 19.05.2023.

19.05.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-29/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Эталон» не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от Общества не поступило.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте национальной почтовой службы (<https://nationalpost.ru/tracking>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 82500002518916 (определение с сопроводительным письмом от 10.05.2023) направленная ООО «Эталон» по юридическому адресу: г. Воронеж, ул. Республиканская, д. 74А, кв. 165, адресату не доставлена (статус – «Оставлено извещение 16.05.2023»).

В рамках рассмотрения дела № 002/05/18-29/2023 в адрес ООО «Эталон» (г. Воронеж, пр-кт Московский, д. 117В) направлялась следующая почтовая корреспонденция:

- определение о возбуждении дела от 12.01.2023 года (почтовый идентификатор 82500002306177 <https://nationalpost.ru/tracking>) – статус – не доставлено, неудачная попытка вручения.

Согласно информации размещенной на сайте налоговой службы (<https://egrul.nalog.ru/>) 16.01.2023 года ООО «Эталон» изменен юридический адрес. В связи с чем, Башкортостанским УФАС России направлялась почтовая корреспонденция на новый адрес юридического лица: г. Воронеж, ул. Республиканская, д. 74А, кв. 165:

- определения о продлении срока рассмотрения дела и об отложении рассмотрения дела от 08.02.2023 года (почтовый идентификатор 82500002370914 <https://nationalpost.ru/tracking>) - статус – не доставлено, оставлено извещение;

- определение об отложении рассмотрения дела от 10.03.2023 года (почтовый идентификатор 82500002419625 <https://nationalpost.ru/tracking>) – статус - не

доставлено, оставлено извещение;

- определение о приостановлении производства по делу от 29.03.2023 года (почтовый идентификатор 82500002458434 <https://nationalpost.ru/tracking>) – статус - не доставлено, оставлено извещение;

- определение о возобновлении производства по делу от 10.05.2023 (почтовый идентификатор 82500002518916 <https://nationalpost.ru/tracking>) - статус - не доставлено, оставлено извещение.

Таким образом, Управлением приняты надлежащие меры к извещению ООО «Эталон» о месте и времени заседании Комиссии.

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что указанная реклама нарушает части 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе. При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена путем использования телефонной связи (совершение звонка на абонентский номер);

- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц и не является персонализированной;

- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;

- объектом рекламирования выступает товар (услуги) – услуги по списанию денежных долгов.

- целью распространения рекламы является увеличение спроса на

рекламируемый товар (услуги).

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Из обращения Заявителя следует, что рекламный звонок поступил без его предварительного согласия.

Башкортостанским УФАС России в спорном звонке также усматриваются признаки нарушения части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

- часть 2 статьи 18:

не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание и автоматическая рассылка);

- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения осуществлялось для распространения рекламы.

Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись),

позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Под запрет, установленный в части 2 статьи 18 Закона о рекламе, подпадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

Как следует из аудиозаписи рекламного звонка, вызов совершен при помощи средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание), о чем свидетельствует воспроизведение абоненту заранее записанного аудиофрагмента, представляющего собой речь человека (автоматизированная запись), а также предложение осуществления определенной команды путем нажатия цифры «1».

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение указанных норм ФЗ «О рекламе», в соответствии с частью 7 статьи 38 данного Закона, возложена на рекламодателя.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Оператором связи (ПАО «МТС») подтвержден факт поступления звонка Заявителю в указанное время и дату от абонента +7(906) 674-10-94, а также принадлежность абонентского номера <...> Заявителю (вх. № 18257-ЭП/22 от 01.12.2022 электронная почта).

Исходя из материалов дела, ООО «Эталон» как владелец абонентского номера, с которого совершен неправомерный звонок, выступил рекламодателем данной рекламы.

Иной позиции по нарушению частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» обществом не выражена, какие-либо пояснения не представлены.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33,

36 Закона о рекламе.

В силу пункта 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Эталон» не выдавать, так как Заявителем доказательства повторного получения рекламных звонков не представлено.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

**РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Эталон» рекламораспространителем рекламы.
2. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную путем телефонного звонка 20.11.2022 года в 13:30 на телефонный номер от абонента +7(906) 674-10-94, поскольку в ней нарушены требования частей 1,2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
3. В соответствии с пунктом 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.
4. Передать материалы дела для возбуждения административного производства, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Эталон».
5. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>