

## РЕШЕНИЕ

по делу № 033/05/18-1123/2020

Решение в полном объеме изготовлено 25 декабря 2020 года  
Резолютивная часть оглашена 24 декабря 2020 г.

г. Владимир

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее – Владимирское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Ш – председатель Комиссии (заместителя руководителя Владимирского УФАС России),

Б – главный специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти, член Комиссии;

В. – ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти, член Комиссии,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- представителя ООО «Самородок» (ИНН 7723866080, ОГРН 1137746228861, юр. адрес: 129090, город Москва, улица Щепкина, дом 28, этаж 2, пом. I, ком.14) – Г., действующего на основании доверенности от \*\*\*\*\*, сроком действия три года,

рассмотрев дело № 033/05/18-1123/2020, возбужденное по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 "О рекламе" по факту распространения 07.08.2020 в 12:39 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* без согласия абонента рекламы посредством телефонного звонка с предложением услуг культурно – оздоровительного центра с абонентского номера +7\*\*\*\*\*,

установила:

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области рассматривается заявление гр. Д.. (вх. от 10.11.2020г.), перенаправленное по подведомственности Управлением Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по факту распространения 07.08.2020 в 12:39 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* без согласия абонента рекламы посредством телефонного звонка с предложением услуг культурно – оздоровительного центра с абонентского номера +7\*\*\*\*\*. К обращению приложена запись телефонного звонка, согласно которой был совершен звонок следующего содержания:

«-Алло.

-Алло. Здравствуйте.

-Здравствуйте.

- В. меня зовут. Звоню Вам по такому интересному предложению. Мы культурно – оздоровительный центр. Мы предлагаем жителям Москвы, Московской области в возрасте от 40 до 78 лет пройти бесплатный пятидневный оздоровительный курс нейромышечной терапии...».

Заявитель указывает на нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно данным реестра российской системы и плана нумерации, номер заявителя +79152590778 выделен оператору ПАО «МобильныеТеле Системы»

В целях установления рекламодателя и рекламораспространителя указанного объявления, Управлением Федеральной антимонопольной службы по г. Москве был сделан запрос в адрес оператора связи ПАО «МобильныеТеле Системы» (исх. № АК/52798/20 от 24.09.2020) .

В ответ на данный запрос была получена информация, что информационно – биллинговой системой ПАО «МобильныеТеле Системы» было зафиксировано телефонное соединение 07.08.2020 в 12:40 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* с абонентского номера +7\*\*\*\*\*. Местом получения данного звонка выступает г. Владимир (Владимирская область).

Согласно данным реестра российской системы и плана нумерации, номер +7\*\*\*\*\* выделен оператору ПАО «Вымпелком». В целях установления рекламодателя и рекламораспространителя указанного объявления, Управлением Федеральной антимонопольной службы по г. Москве был сделан запрос в адрес оператора связи ПАО «Вымпелком» (исх. № АК/52795/20 от 24.09.2020). В ответ на данный запрос было сообщено, что в период с 17.02.2020 по 26.08.2020 абонентский номер +7\*\*\*\*\* был выделен ООО «Самородок» (ИНН 7723866080) по договору об оказании услуг связи «Билайн» №\*\*\*\*\*. При этом, в соответствии с ч. 4 п. 4.1 условий указанного договора ООО «Самородок» обязуется не использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов для доступа в сети подвижной и/или фиксированной связи, интернет – телефонии и других мероприятий.

Владимирским УФАС России был сделан запрос в адрес ООО «Самородок» (исх. № 02/6463-мсв от 12.11.2020). В ответ на указанный запрос были получены сведения, что сотрудники ООО «Самородок» не распространяют рекламу посредством телефонных звонков, а звонят на телефонные номера абонентов, которые уже являются клиентами ООО «Самородок». 07.08.2020 сотрудник компании по ошибке набрал номер +79152590778 вместо номера +7\*\*\*\*\*. Данный звонок был совершен с целью перенесения записи клиента на другое время, в связи с чем ООО «Самородок» считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения законодательства о рекламе.

Однако, сведения, предоставленные ООО «Самородок» противоречат содержащимся в распоряжении Владимирского УФАС сведениям, а именно записи телефонного звонка, поступившего 07.08.2020 в 12:40 на абонентский номер +7\*\*\*\*\*, согласно которой был совершен звонок следующего содержания:

«-Алло.

-Алло. Здравствуйте.

-Здравствуйте.

- В. меня зовут. Звоню Вам по такому интересному предложению. Мы культурно – оздоровительный центр. Мы предлагаем жителям Москвы, Московской области в возрасте от 40 до 78 лет пройти бесплатный пятидневный оздоровительный курс нейромышечной терапии...».

Наряду с этим, ООО «Самородок» не было представлено доказательств наличия у него согласия абонента номера +7\*\*\*\*\* на получение рекламной информации.

По указанному факту распространения рекламы 26 ноября 2020 года Управлением было возбуждено производство по делу № 033/05/18-1123/2020 в отношении - ООО «Самородок» (ИНН 7723866080, ОГРН 1137746228861, юр. адрес: 129090, город Москва, улица Щепкина, дом 28, этаж 2, пом. I, ком.14) как рекламодателя и рекламораспространителя., по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о чем вынесено определение № 02/6801-мсв от 26.11.2020 и назначена дата рассмотрения дела на 24 декабря 2020 года.

24 декабря 2020 года состоялось рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 033/05/18-1123/2020, возбужденное в отношении ООО «Самородок». На рассмотрении дела присутствовал представитель ООО «Самородок» Г., действующий на основании доверенности от \*\*\*\*, сроком действия три года. На рассмотрении дела представитель ООО «Самородок» представил документы и пояснения по факту спорного рекламного объявления. В частности, в пояснениях было указано следующее. В ходе служебной проверки ООО «Самородок» было установлено, что 07.08.2020 с телефонного номера +7\*\*\*\*\* сотрудником ООО «Самородок» в личных целях был произведен телефонный звонок на номер +7\*\*\*\*\* с целью привлечения потенциального покупателя без согласия абонента. Сотрудники ООО «Самородок» не распространяют рекламу посредством телефонных звонков, а совершают звонки на номера абонентов, которые уже являются клиентами ООО «Самородок». Распространение указанного рекламного звонка носило разовый характер. Таким образом, ООО «Самородок» признается нарушение законодательства о рекламе.

Исследовав материалы дела № 033/05/18-1123/2020, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», 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, средство его индивидуализации, 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, распространенная посредством вышеуказанного рекламного звонка на абонентский номер +7\*\*\*\*\*, отвечает всем признакам рекламы: адресована неопределенному кругу лиц, формирует и поддерживает интерес потребителей к услугам культурно – оздоровительного центра.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона 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.

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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. 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.

В письме ФАС России N АК/16266 от 28.04.2011 "О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе" разъяснено, что обязанность по получению согласия и подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе. При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Таким образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия лица, которому принадлежит телефонный номер, выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого согласия должен рекламодатель, а в случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Согласно информации, полученной от ООО «Самородок», следует, что у ООО «Самородок», совершившего указанный рекламный звонок, отсутствует предварительное согласие абонента +7\*\*\*\*\* (заявителя Д) на получение рекламных сообщений от ООО «Самородок» и третьих лиц.

Следовательно, реклама, распространенная 07.08.2020 в 12:39 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* посредством телефонного звонка с предложением услуг культурно – оздоровительного центра с абонентского номера +7\*\*\*\*\*, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

ООО «Самородок» осуществило распространение рассматриваемой рекламы на телефонный номер +7\*\*\*\*\*8, т.е. определило самостоятельно конечного абонента (получателя рекламы).

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований статьи 18 закона несет рекламодатель

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем и рекламодателем является ООО «Самородок» (ИНН 7723866080, ОГРН 1137746228861, юр. адрес: 129090, город Москва, улица Щепкина, дом 28, этаж 2, пом. I, ком.14)

Исходя из изложенного, Комиссия пришла к выводу о ненадлежащем характере рекламного объявления, распространенного 07.08.2020 в 12:39 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* без согласия абонента посредством телефонного звонка с предложением услуг культурно – оздоровительного центра с абонентского номера +7\*\*\*\*\*, поскольку при его распространении не соблюдены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Учитывая, что распространение указанного рекламного объявления носило разовый характер, Комиссия решает не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

решила:

1. Признать рекламное объявление, распространенное 07.08.2020 в 12:39 на абонентский номер +7\*\*\*\*\* без согласия абонента посредством телефонного звонка с предложением услуг культурно – оздоровительного центра с абонентского номера +7\*\*\*\*\* , ненадлежащим, поскольку в нем нарушены требования ч. 1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Ш

Члены Комиссии

Б

В