

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/05/18-671/2024

«23» мая 2024 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления – начальник отдела по борьбе с картелями;

члены комиссии: <...> – главный государственный инспектор отдела рекламы;

<...> – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 054/05/18-671/2024, возбужденное по факту поступления 15.01.2024 в 14.20 на номер телефона заявителя <...> сообщения от отправителя <...>, следующего содержания: *«Как заработать от 60% на загородной недвижимости в 2024 году. Заберите 3 стратегии в ватсап-боте: <...>»*, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

в отсутствие:

- заявителя - физическое лицо, абонент номера телефона <...> (не явился, уведомлен),

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ИП Костерева А.Г. (не явился, уведомлен),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 1645-ИП/24 от 30.01.2024) по признакам нарушения законодательства о рекламе, при поступлении на номер телефона заявителя <...> сообщений рекламного характера.

Как указывается в заявлении на номер телефона заявителя <...> 15.01.2024 в 14.20 от отправителя <...> поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Как заработать от 60% на загородной недвижимости в 2024 году. Заберите 3 стратегии в ватсап-боте: <...>»*.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», 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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемое смс-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по обучению заработку на загородной недвижимости), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Сайт <...> представляет собой платформу для массовой рассылки и обзвона. Как указывается на заглавной странице сайта: *«Звонок появился 8 лет назад как фишка для массовых обзвонков, а сегодня у нас есть более 100 инструментов, технологий и роботов для разных сценариев бизнеса — от автообзвона до своего IP-телефона. Наши продукты избавят ваш бизнес от рутины, а с настройкой любого сервиса в личном кабинете справится даже пятиклассник. Вам больше не придется переслушивать каждый звонок, чтобы собрать все ответы клиентов. Мы разработали уникальную систему распознавания голоса «Rech». Она распознаёт ответы клиента и переводит их в текст, а ещё понимает нелинейные сценарии звонка, распознаёт автоответчики и умеет действовать по ситуации».*

Таким образом, распространение рассматриваемого смс-сообщения осуществлялось посредством данного сайта. Следовательно, отправителем рассматриваемого смс-сообщения является либо владелец данного сайта, либо зарегистрированный пользователь.

В соответствии с информацией, указанной на сайте, услуги сайта предоставляет ООО «Привет, Интернет» (<...>).

26.04.2024г. ООО «Привет, Интернет» представлены документы и пояснения, согласно которым, ООО «Привет, Интернет» является оператором связи и администратором сервиса Звонок (сайт <...>), который предоставляет Пользователю техническую платформу для автоматической обработки вызовов (включая, но не ограничиваясь, возможность осуществлять исходящие звонки) и смс сообщений.

Предоставление технической платформы Пользователю для автоматической обработки вызовов и смс-сообщений означает, что Пользователь самостоятельно, без участия ООО «Привет Интернет», загружает телефонные номера получателей звонков или смс-сообщений, сам формирует сообщения (сценарии), которые проигрываются абоненту в течение звонка, самостоятельно определяет их длительность и содержание (включая информационные ролики, воспроизводимые при звонках), а ООО «Привет, Интернет» предоставляет только Программное обеспечение (техническую платформу) для осуществления указанных действий Пользователя.

Общество установило, что отправителем сообщения на телефонный номер <...> является Пользователь гр.<...>

Общество запросило у гр. <...> информацию о согласии на получение смс сообщений абоненту с номером <...> и получило следующий ответ: *«Согласие на получение смс сообщения было получено в ходе телефонного звонка, совершенного мной (<...>) 15.01.2024 г. в 10:19:14 на указанный абонентский номер (<...>). Абонент прослушал адресованную ему информацию и запросил отправку смс сообщения на его телефон посредством нажатия на клавиатуре телефона кнопки 1, что ведет к получению смс сообщения».*

В подтверждение этого <...> направил Обществу аудиозапись разговора с заявителем, которая подтверждает нажатие заявителем кнопки «1» на клавиатуре, что ведет к получению смс сообщения.

Дополнительно <...> выслал скриншот из своей CRM системы с информацией о нажатии абонентом кнопки «1» в ходе звонка.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...>

К своему отзыву ООО «Привет, Интернет» также приложило запись телефонного разговора, представленного <...>, в качестве подтверждения получения согласия от абонента.

Данная запись содержит разговор следующего содержания: *«Добрый день! Это <...>. Я к Вам с хорошими новостями. Мы начинаем строительство второго коттеджного поселка, и приглашаем частных инвесторов к сотрудничеству. Инвесторам первого поселка мы выплатили сто семнадцать миллионов рублей дивидендов. Нажмите цифру один и я пришлю вам в смс три стратегии заработка от шестидесяти процентов на малоэтажной недвижимости в две тысячи двадцать четвертом году. Поздравляю с правильным решением».*

Данная информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступают услуги по обучению заработка на загородной недвижимости.

Заявитель в своем обращении сообщал о рекламных звонках от компании «<...>» с номера телефона <...>. Детализация входящих вызовов, представленная заявителем, подтверждает звонок с номера телефона <...>, совершенный 15.01.2024г. в 14:19 (по Новосибирскому времени).

Таким образом, в ходе рассмотрения дела установлено также получение заявителем рекламы, посредством телефонного звонка 15.01.2024г. в 14:19 от абонента <...>, без предварительного согласия.

ИП Костерев А.Г. (<...>) является действующим хозяйствующим субъектом.

В адрес ИП Костерев А.Г. Новосибирским УФАС России направлялось Определение об отложении рассмотрения дела от 27.04.2024г. В ответ на данное Определение ИП Костерев А.Г. представил пояснения, согласно которым он осуществил звонок абоненту с номером +<...> в целях уведомления абонента о доступной для него возможности.

ИП Костерев А.Г. нашел номер заявителя в открытых источниках, а именно ВКонтакте, что, по его мнению, является соблюдением условия по процедуре получения согласия на получение звонков. В звонке заявителю было предложено нажать 1, если он хочет получить смс-сообщение. Он нажал 1, чем дал согласие на отправку ему смс-сообщения.

Кроме того, ИП Костерев А.Г. сообщает, что удалил номер <...> со своих контактов, больше ему звонки поступать не будут.

Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает позицию ИП Костерева А.Г. на основании следующего.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя. В силу положений статьи 18 Закона «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи допускается только при условии **предварительного согласия** абонента или адресата на получение рекламы. При этом, согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Таким образом, получение номера телефона любого лица из каких-либо открытых источников не является доказательством получения согласия от абонента данного номера телефона на распространение рекламы.

Исходя из изложенного, информация, распространенная на номер телефона заявителя 15.01.2024 г. в 10:19 посредством телефонного звонка, а также информация, распространенная 15.01.2024 в 14:20 посредством смс-сообщения от отправителя <...>, является рекламой, распространенной без предварительного согласия абонента.

Следовательно, своими действиями ИП Костерев А.Г. нарушил требования ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Довод ИП Костерева А.Г., что он владеет номером телефона как физическое лицо, не принимается Комиссией Новосибирского УФАС России, поскольку использовался данный номер телефона именно в целях осуществления предпринимательской деятельности (продвижение услуг). Следовательно, ИП Костерева А.Г., осуществляя первоначальный звонок, и направляя последующее смс-сообщение, действовал как индивидуальный предприниматель.

Принимая во внимание удаление ИП Костеревым А.Г. номера телефона заявителя из базы, Комиссия считает выдачу предписание нецелесообразным.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать информацию, распространенную 15.01.2024 в 14.20 на абонентский номер <...> от отправителя <...>, следующего содержания: *«Как заработать от 60% на загородной недвижимости в 2024 году. Заберите 3 стратегии в ватсап-боте: <...>»*, а также информацию, распространенную 15.01.2024 г. в 10:19:14 на абонентский номер <...>, следующего содержания: *«Добрый день! Это <...>. Я к Вам с хорошими новостями. Мы начинаем строительство второго коттеджного поселка, и приглашаем частных инвесторов к сотрудничеству. Инвесторам первого поселка мы выплатили сто семнадцать миллионов рублей дивидендов. Нажмите цифру один и я пришлю вам в смс три стратегии заработка от шестидесяти процентов на малоэтажной недвижимости в две тысячи двадцать четвертом году. Поздравляю с правильным решением»*, ненадлежащей рекламой,

а ИП Костерева Артема Геннадьевича (<...>) нарушившим требования:

**ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе»**, согласно которой 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.

**2.** Не выдавать ИП Костереву А.Г. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в связи с добровольным устранением нарушения.

**3.** Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном

статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «04» июня 2024 г.

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