

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-357/2020

13 мая 2020 года

город Омск

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

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 055/05/18-357/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «ВАПРО» (ИНН <...>, ОГРН <...>, далее – ООО «ВАПРО») рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие <...>

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России обратился гражданин <...> по факту осуществления 11.02.2020 в 18:55 час. на принадлежащий ему абонентский номер <...> от абонента <...> звонка рекламного характера:

«- Алло.

-Алло. Добрый день.

- Да. Здравствуйте.

- Меня зовут <...>. Я являюсь представителем компании «Глобал Трейс». У меня есть для вас предложение. Можем с вами обсудить?

- Какое предложение у вас для меня есть?

-Речь идет о дополнительной прибыли, извлекаемой ее по средствам торговли на финансовых рынках.

-Скажите, у вас есть мое согласие на звонки мне с целью предложения рекламы?

-Обработка персональных данных?

- Нет. Мое согласие на звонки мне с целью сделать какие-либо предложения. У вас есть мое согласие?

-<...>, я, конечно, прошу прощение, вы мой теска, я думала, вы такой замечательный человек, а задаете такие вопросы.

-Нет, я не замечательный. Я очень злобный и обычно пишу жалобу в Федеральную антимонопольную службу сразу.

- Но у вас такое имя красивое.

- Давайте договоримся: вы занесете мой номер в черный список и больше никогда не будете мне звонить. В противном случае я сделаю то, что я обычно делаю.

- Давайте будем добрее... <...>...остановитесь. <...>, ну наш разговор, для начала, записывается. Мы организация, работаем более 7 лет. Мы не стесняемся того, что предлагаем свои услуги по телефону и ищем потенциальных клиентов. Если у вас нет желания со мной беседовать, скажите мне красиво, что у вас сейчас нет времени или нет желания.

- Давайте начнем с того, с чего мы начали. Скажите, у вас есть мое согласие на то, чтобы делать мне какие-то предложения?

- Ну, вы опять говорите... я вам начала говорить... можно задать вам вопрос? Вы торгуете на каких-либо онлайн площадках.

-Нет и не буду.

-Можете ответить мне на вопрос?

-Нет и не буду.

-Ну почему Вы молчите?

-Вы делаете вид, что вы не слышите?

-Я не слышу.

- Вы не слышите, вы не слышите. А давайте, я попробую еще раз ответить: «Нет и не буду». Услышали?

-Нет, нет. Я вам не говорю о торговых площадках финансовых рынков. Я говорю вам о онлайн торгах, то есть «Amazon», «Avito»...

-Вернемся, вернемся к моему вопросу. Скажите, так у вас есть мое согласие?

-Так я вам и хочу... донести до вас... вы, когда оставляете свой номер телефона в просторах интернета, не является ли ваш телефон общедоступным для всех? Вы даете согласие, чтобы вам позвонили.

-Нет. Для этого нужно мое согласие. Нет, не даю.

-Так вы уже дали свое согласие, когда оставили свой телефон на просторах интернет площадках торговых.

-Я понял. Давайте вы это обсудите с Федеральной антимонопольной службой. Я передам им запись нашего разговора, номер телефона, с которого вы звоните и свое согласие на обработку персональных данных.

- Да, пожалуйста, <...>... номера в интернете являются общедоступными...

-Нет. Не являются. Вам нужно внимательно изучить антимонопольный закон.

-Можно вам позвонить или нет? Вы опять меня не слышите.

- Я вас слышу. Если вы звоните мне с рекламными предложениями, лучше не звонить. Это плохо заканчивается для тех, кто это делает. Вот, например, сегодня уже получил уведомление

от ФАС о том, что по поводу вот таких как вы уже ведется разбирательство. А перед этим были другие. Они потом извиняются, но потом уже передо мной извиняться не надо, потому что штраф для юр. лиц начинается от 100 тысяч рублей.

-Я вам еще раз говорю, <...>, когда вы оставляете номер телефона...

-Нет, я не даю при этом согласия. Вы ошибаетесь.

-А как вам позвонить, чтоб у вас что-то купить, к примеру? Как вы оставляете свой телефон на «Avito»?

-Так чтобы купить, а не продать. Понимаете? Чтобы купить, а не продать.

- Да какая разница? Вы оставляете телефон на просторах интернета, а это общедоступный...

- Это не важно. Это не имеет никакого значения.

-Нет, это важно...

- Для того, чтобы сделать мне предложение, нужно мое согласие.

- Аааа... приехали. Ладно, <...>, давайте на хорошей ноте закончим. Я желаю вам успехов и всего доброго. И по пустякам не злитесь.

-Вы ошибаетесь, я не злюсь. Я просто делаю обычно это. Вы это сами увидите. Посмотрите.

-Пожалуйста, передайте, пожалуйста, телефон, звонок. Нашу запись, если хотите, могу вам нашу запись предоставить, если у вас не записался.

-Зачем мне это нужно? Я передаю номер телефона, а дальше Федеральная антимонопольная служба сама разбирается. Зачем мне нужен ваш адрес, к чему мне эта ненужная информация?

- Передавайте. <...>, ну, остановитесь...перестаньте, ну что же в вас столько злобы? Успехов вам желаю, всего доброго. Нельзя быть злым. Счастья вам.

-Я очень добрый».

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального 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.

Согласно правовой позиции, 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 рекламораспространителя.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

По информации из Базы данных перенесенных абонентских номеров, размещенной на сайте

ФГУП «ЦНИИС», абонентские номера <...> и <...> принадлежат к ресурсу нумерации ПАО «МТС».

На запрос Омского УФАС России ПАО «МТС» была представлена информация, согласно которой «...Услуги связи с выделением в пользование абонентского номера <...> оказываются ООО «ВАПРО»...» на основании договора № 177745359666 от 16.12.2019, заключенного между ПАО «МТС» и ООО «ВАПРО».

Действия ООО «ВАПРО» в части осуществления в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) звонка рекламного характера без его предварительного согласия на получение рекламы нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «ВАПРО» является рекламодателем.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Определением Омского УФАС России от 13.04.2020 в отношении ООО «ВАПРО» было возбуждено дело № 055/05/18-357/2020 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», к рассмотрению дела привлечено заинтересованное лицо – оператор связи ПАО «МТС».

Копия указанного определения была направлена в адрес ООО «ВАПРО» заказным письмом от 13.04.2020 № 06- 3180, и согласно информации, размещенной на сайте ФГУП «Почта России», указанное письмо получено ООО «ВАПРО» 18.04.2020.

Таким образом, ООО «ВАПРО» уведомлено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела № 055/05/18-357/2020.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «ВАПРО» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством радиотелефонной связи на абонентский номер 79166940394 без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая пояснения <...> (вх. № 4802э от 12.05.2020) о том, что «в настоящее время звонков и СМС нет», Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ООО «ВАПРО» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 действия ООО «ВАПРО» (ИНН <...>, ОГРН <...>), выразившиеся в осуществлении

11.02.2020 в 18:55 час. с абонентского номера <...> звонка рекламного характера в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «ВАПРО» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 13 мая 2020 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>