

Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми

РЕШЕНИЕ

20 декабря 2021 года

(изготовление решения в полном объеме)

09 декабря 2021 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/9634

г. Сыктывкар

<...>

(по адресу)

**ООО «Финансовые
продажи и сервис»**

Новослободская ул., д. 20,
эт. 2, пом. 1, ком. 47,

г. Москва, 127030

<...>

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Комиссия, Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

<...>;

рассмотрев дело № 011/05/18-794/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Финансовые продажи и сервис» (далее – ООО «Финансовые продажи и сервис») по факту распространения рекламы услуги по открытию расчётного счёта в ПАО «Сбербанк», распространённой 12.08.2021 в 14 часов 51 минуту посредством звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя <...>, с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- ООО «Финансовые продажи и сервис», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, направившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя,
- заявителя, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> от 12.08.2021 (вх. № 4190-э от 12.08.2021) о распространении на его абонентский номер рекламного звонка с нарушением требований рекламного законодательства.

По результатам рассмотрения указанного заявления принято решение о

возбуждении дела № 011/05/18-794/2021 в отношении ООО «Финансовые продажи и сервис» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/7528 от 12.10.2021.

Из материалов дела № 011/05/18-794/2021 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

Из заявления следует, что на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...> 12.08.2021 в 14 часов 51 минуту поступил рекламный звонок следующего содержания:

«– Алло, алло.

– Добрый день.

– Да, добрый.

– Меня зовут ... официальный партнёр Сбербанка. Скажите, пожалуйста, вам сейчас удобно разговаривать?

– Нет. Представьте, что у вас за организация, где находитесь. Предоставьте ИНН организации, которую представляете, и, конечно, пообщаюсь с вами.

– Организация называется Центр поддержки малого и среднего бизнеса, находится в Москве.

– А адрес какой?

– Скажите, пожалуйста, зачем вам данная информация.

– Ну, потому что есть такой момент, что Закон о рекламе. Согласия я никакого не давал на звонок данный. Поэтому будете привлечены к ответственности.

– А мы ничего не рекламируем.

– Вы рекламируете открыть счёт, наверное, в банке каком-то.

– Нет. Почему это реклама? Мы, во-первых, не говорим об этом.

– Навязываете услуги. Вы ещё не успели сказать. Вот я жду, когда вы скажете как раз-таки, отправлю запись.

– А мы хотели бы вам предложить, но вы же дали согласие на звонок.

– Нет, не давал. Письменное согласие нужно по закону, чтобы вы мне позвонили. Данного согласия у вас тоже нету.

– Нет. Но в любом случае мы же вам не предлагаем не тот продукт, который вам не нужен.

– Вот. Я буду вынужден обратиться в компетентные органы с жалобой на вас и на ваш телефонный звонок. Они запросят у вас согласие письменное, давал согласие или нет.

– Хорошо, это ваше право. Скажите, пожалуйста, вы Сбербанк рассматриваете для себя в качестве открытия расчётного счёта?

– Нет, плохой банк.

– Почему?

– Потому что блокирует операции и берёт с них ещё комиссии.

– Какие операции?

– Поэтому банк очень плохой, и не хотим мы с ним связываться. Спасибо.

– А какой банк вы для себя рас...».

В соответствии с положениями, установленными 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством звонка;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услуге по открытию расчётного счёта в ПАО «Сбербанк», формирование или поддержание интереса к ней, и её продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя, является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В силу положений, установленных 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 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 рекламораспространителя.

Заявитель указывает, что своего согласия на получение рассматриваемой рекламы он не давал. Из представленной заявителем аудиозаписи усматривается, что рассматриваемая реклама распространена в отсутствие предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В письме ФАС России № 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 рекламораспространителе. При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя. В названном письме также обращено внимание на то, что поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, рекламораспространителем не является.

Как указывает в письменных пояснениях, представленных в материалы рекламного дела, ООО «Финансовые продажи и сервис», рекламодателем и рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы является АО «Деловая

среда», рекламопроизводителем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Финансовые продажи и сервис». Агентский договор (публичная оферта), опосредующий распространение информации об услугах и продуктах, предоставляемых Партнёрами, располагается в сети «Интернет» по адресу: <https://portal.dasreda.ru/partner-program/conditions/>. Доведение информации об услугах и продуктах Партнёра осуществляется в соответствии с агентским договором (публичная оферта) (принятие условий оферты 01.04.2021), в рамках договора ООО «Финансовые продажи и сервис» действия по привлечению реальных покупателей банковских продуктов и/или небанковских сервисов путём передачи принципалу заявок. Представитель ООО «Финансовые продажи и сервис» осуществляет звонки потенциальным клиентам (заинтересованным лицам, далее - абонент) из числа только юридических лиц, индивидуальных предпринимателей с целью доведения информации об объекте предложения. Представитель ООО «Финансовые продажи и сервис» представляется, получает согласие абонента на доведение информации, при заинтересованности и согласии абонента производит доведение информации, отвечает на возможные вопросы. При проявлении заинтересованности абонента и получении согласия на дальнейшее взаимодействие, производит согласование на дальнейшее сотрудничество с целью удовлетворения запроса абонента. В случае получения отказа на продолжение разговора, представитель ООО «Финансовые продажи и сервис» прекращает разговор в соответствии с ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе. До момента получения согласия абонента информация, содержащая рекламу, до абонента не доводится.

Как указывает ООО «Финансовые продажи и сервис», содержание и наполнение информации, доводимой до абонента, определяется и согласовывается рекламодателем по условиям договора. Реклама распространялась с момента присоединения к договору оферты до момента получения определения. ООО «Финансовые продажи и сервис» предварительное согласие абонента <...> на получение на абонентский номер <...> информации об услугах и продуктах Партнёра до осуществления звонка абоненту ООО «Финансовые продажи и сервис» не получалось.

ООО «Финансовые продажи и сервис» ссылается на п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласно которому 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 рекламораспространителя, указывает, что согласие может быть получено во время осуществления звонка, но до доведения рекламы (в понимании ст. 3 Закона о рекламе). Представитель задал абоненту вопрос: «Вам сейчас удобно разговаривать?» с целью получить согласие на доведение рекламы.

Абонент прервал представителя и запросил у него информацию, при этом выразил готовность на общение словами: «и конечно пообщаюсь с вами». В дальнейшем разговоре абонент стал обвинять представителя в нарушении Закона о рекламе, угрожать направлением жалобы в компетентные органы. По ходу разговора абонент сам подтверждает, что рекламная информация до него не доводилась, словами: «Навязываете услуги. Вы ещё не успели сказать. Вот я жду, когда вы скажете как раз-таки», и он ожидает, когда же представитель начнёт доведение рекламы, сам же делает предположения, какого рода реклама может быть озвучена.

Таким образом, по мнению ООО «Финансовые продажи и сервис», информация предполагается ограниченному кругу лиц из юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, доведение информации по услугам Партнёра не производилось, что подтверждается имеющейся приведённой стенограммой разговора, абонент сам подтверждает, что реклама до него не доводилась. Жалоба основана просто на отсутствии письменного согласия абонента на получение им рекламы, что противоречит п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе». Информация до потенциальных клиентов доводится после получения их согласия, выражаемого явным способом, не допускающим двойного толкования. После получения согласия на доведение информации представитель фиксирует полученное согласие записью разговора, при дистанционном способе общения доводит информацию, относящуюся к конкретным услугам Партнёра. При получении отказа предоставление информации прекращается и/или не производится.

Как указывает ООО «Финансовые продажи и сервис», ссылаясь на п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58, 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. Таким образом, по мнению ООО «Финансовые продажи и сервис», согласие может быть получено во время осуществления звонка, но до доведения рекламы.

Как пояснило ООО «Финансовые продажи и сервис», абонентский номер заявителя, на который была распространена реклама, получен в ходе анализа сайтов и данных, находящихся в открытом доступе в сети «Интернет».

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по рассматриваемым обстоятельствам рекламного дела, а также с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах, АО «Деловая среда» (ОГРН: 1127746271355, ИНН: 7736641983),

ПАО «Сбербанк» (ОГРН: 1027700132195, ИНН: 7707083893), рассмотрение рекламного дела № 011/05/18-794/2021 отложено определением № 03-01/8426 от 11.11.2021.

Согласно письменным пояснениям АО «Деловая среда», представленным в материалы рекламного дела, ООО «Финансовые продажи и сервис» 01.02.2021 осуществило акцепт публичной оферты АО «Деловая среда», размещённой в сети «Интернет» по адресу: <https://portal.dasreda.ru/partner-program/conditions/>. В результате акцепта ООО «Финансовые продажи и сервис» вышеуказанной оферты был заключён Агентский договор, предметом которого является совершение Агентом от своего имени, но за счёт Принципала действий по привлечению Реальных Покупателей Банковских Продуктов и/или Небанковских сервисов путём передачи посредством ИС НЕО Принципалу Заявок. Сторонами Агентского договора являются: АО «Деловая среда» (Принципал) и ООО «Финансовые продажи и сервис» (Агент). Пунктом 8.11 Агентского договора предусмотрено, что Агент обязуется получать у Потенциальных Покупателей согласие на обработку их персональных данных, включая согласие на передачу персональных данных третьим лицам (Принципалу, ПАО «Сбербанк» и Партнёрам), в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных». Агент обязуется за свой счёт урегулировать все претензии Покупателей, государственных органов и иных лиц, предъявленные к Принципалу, ПАО «Сбербанк» и Партнёру, а также возместить Принципалу, ПАО «Сбербанк» и/или Партнёру любые расходы, понесённые ими в результате нарушения Агентом требований к обработке и защите персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных». Согласно п. 8.14 Агентского договора в случае получения Агентом согласия на обработку персональных данных от Потенциальных Покупателей в ходе телефонного разговора, согласие должно быть получено по сценарию разговора, указанного на Сайте и в редакции, актуальной на день проведения телефонного разговора с Потенциальными Покупателями. Сценарий разговора между Агентом и Потенциальным Покупателем по получению согласия на обработку его персональных данных, указанный на Сайте и в редакции, актуальной на день проведения телефонного разговора с Потенциальными Покупателями 12.08.2021 содержал, в том числе, текст: «Предоставляете ли Вы в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», свободно, своей волей и в своём интересе своё согласие на обработку как неавтоматизированным, так и автоматизированным способом Ваших персональных данных и совершение над ними любых действий, которые необходимы для достижения целей обработки персональных данных, включая (без ограничения) сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение, обновление, изменение, использование, обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение, передачу третьим лицам, рассылку информации и сообщений, в том числе рекламного характера, посредством использования телефонной связи и

электронной почты о банковских продуктах и/или небанковских сервисах и других электронных сервисах и услугах Принципала, ПАО «Сбербанк» и Партнёров, а также осуществление любых иных действий с Вашими персональными данными, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации». Сценарий разговора между ООО «Финансовые продажи и сервис» и <...>, приведённый в Определении, АО «Деловая среда» не предоставляло и не согласовывало.

Как указывает АО «Деловая среда», из п. 8.16 Агентского договора следует, что Агент обязан хранить полученные у Потенциальных Покупателей согласия на обработку их персональных данных в течение всего срока действия настоящего Договора и в течение 5 (пяти) лет после прекращения срока его действия, а также до достижения целей обработки персональных данных Покупателей. Исходя из обстоятельств, описанных в Определении, и положений заключённого с ООО «Финансовые продажи и сервис» Агентского договора, АО «Деловая среда» не является рекламодателем, рекламодателем и рекламопроизводителем. Действия ООО «Финансовые продажи и сервис» при осуществлении 12.08.2021 звонка <...> не соответствуют заключённому Агентскому договору и не следуют из него.

Таким образом, как указывает АО «Деловая среда», рекламодателем является ООО «Финансовые продажи и сервис», сведениями о рекламодателе и/или рекламопроизводителе АО «Деловая среда» не обладает. АО «Деловая среда» не было известно о распространении рассматриваемой рекламы. По вопросу согласования рассматриваемой рекламы ООО «Финансовые продажи и сервис» к АО «Деловая среда» не обращалось.

Согласно письменным пояснениям ПАО «Сбербанк», представленным в материалы рекламного дела, Банком не заключался и не оплачивался договор на изготовление, размещение и распространение рассматриваемой рекламы. В связи с этим Банк не имеет возможности предоставить запрошенные договоры о размещении рекламы с приложением документов об оплате, актов выполненных работ, согласованного текста рекламы. Информация о том, кто является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы, в Банке отсутствует.

Таким образом, Комиссией Коми УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Финансовые продажи и сервис».

Комиссия Коми УФАС России, рассмотрев вышеуказанные доводы ООО «Финансовые продажи и сервис», приходит к нижеследующим выводам.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная

на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством звонка;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услуге по открытию расчётного счета в ПАО «Сбербанк», формирование или поддержание интереса к ней, и её продвижение на рынке.

ООО «Финансовые продажи и сервис», ссылаясь на нерекламный характер рассматриваемого звонка, указывает на то, что, согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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 рекламораспространителя. Таким образом, по мнению ООО «Финансовые продажи и сервис», согласие может быть получено во время осуществления звонка, но до доведения рекламы (в понимании ст. 3 Закона о рекламе). Представитель задал абоненту вопрос: «Вам сейчас удобно разговаривать?» с целью получить согласие на доведение рекламы. Абонент прервал представителя и запросил у него информацию, при этом выразил готовность на общение словами: «и конечно пообщаюсь с вами». В дальнейшем разговоре абонент стал обвинять представителя в нарушении Закона о рекламе, угрожать направлением жалобы в компетентные органы. По ходу разговора абонент сам подтверждает, что рекламная информация до него не доводилась, словами: «Навязываете услуги. Вы ещё не успели сказать. Вот я жду, когда вы скажете как раз-таки», и он ожидает, когда же представитель начнёт доведение рекламы, сам же делает предположения, какого рода реклама может быть озвучена.

Вместе с тем, из содержания телефонного разговора усматривается, что звонившим произнесена фраза: «официальный партнёр Сбербанка», затем, несмотря на явное нежелание заявителя прослушивать информацию об открытии банковского счёта, звонившим произнесены следующие фразы: «Но в любом случае мы же вам не предлагаем не тот продукт, который вам не нужен», «Скажите, пожалуйста, вы Сбербанк рассматриваете для себя в качестве открытия расчётного счёта?», что указывает на привлечение внимания к определённом объекту рекламирования - услуге по открытию расчётного счета в ПАО «Сбербанк».

Закон о рекламе возлагает обязанность доказывания факта наличия

согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателе.

В силу п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с ч. 1 ст. 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

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 (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что, поскольку Законом о рекламе не определен порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие 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.

Между тем, согласие абонента на получение рекламы должно четко содержать волеизъявление лица на получение рекламы. В случае отсутствия четкого волеизъявления абонента реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

При этом из содержания аудиозаписи рассматриваемого рекламного звонка следует, что согласие на получение рекламы от абонента не было

озвучено, что подтверждается фразами заявителя следующего содержания: «Согласия я никакого не давал на звонок данный. Поэтому будете привлечены к ответственности», «Навязываете услуги. Вы ещё не успели сказать. Вот я жду, когда вы скажете как раз-таки, отправлю запись», «Нет, не давал. Письменное согласие нужно по закону, чтобы вы мне позвонили. Данного согласия у вас тоже нету», «Я буду вынужден обратиться в компетентные органы с жалобой на вас и на ваш телефонный звонок. Они запросят у вас согласие письменное, давал согласие или нет».

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рассматриваемой рекламы на его абонентский номер, а ООО «Финансовые продажи и сервис» не доказано обратное, то Комиссия Коми УФАС России приходит к выводу, что распространение указанной рекламы противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Содержание разговора свидетельствует о том, что заявитель не был предупрежден о цели звонка и в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе представитель ООО «Финансовые продажи и сервис» предварительно не выяснил, согласен ли абонент на получение рекламы.

Таким образом, заданные заявителем вопросы, в том числе о наименовании организации, из которой звонили заявителю, о её местонахождении и ИНН, не выражают его согласие на получение рекламы.

Кроме того, как указало в своих письменных пояснениях, представленных в материалы рекламного дела, ООО «Финансовые продажи и сервис», Обществом предварительное согласие абонента <...> на получение на абонентский номер <...> информации об услугах и продуктах Партнёра до осуществления звонка абоненту ООО «Финансовые продажи и сервис» не получалось.

ООО «Финансовые продажи и сервис», обосновывая свои доводы, ссылается на то, что информация предполагается ограниченному кругу лиц из юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Кроме того, письмом ФАС России № АК/17836/16 от 22.03.2016 «Об отнесении информации к рекламе» разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Распространение такой неперсонифицированной информации о лице, товаре, услуге должно признаваться распространением информации среди неопределенного круга лиц, в том числе в случаях распространения такой информации в определенной организации, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена. Также информация признаётся распространённой среди неопределенного круга лиц в случае рассылки такой информации по электронной почте или посредством СМС-сообщений, в том числе по определенному адресу

списку, если такая информация не содержит какого-либо персонифицированного предложения, предназначенного исключительно для определенного клиента организации. При этом СМС-сообщение, текст которого содержит указание на профиль деятельности организации, оказывающей какие-либо услуги, а также номер телефона, позволяющий получателю такого СМС-сообщения воспользоваться услугами, оказываемыми конкретной организацией, является рекламой, поскольку указанные сведения индивидуализируют данную организацию.

Рассматриваемый телефонный звонок содержит указание на определённые услуги и юридическое лицо – услугу по открытию расчётного счёта в ПАО «Сбербанк».

Письмом ФАС России № АД/45557/18 от 20.06.2018 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» разъяснено, что под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, в том числе если она направляется по конкретному адресному списку. При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг лиц оценивается исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе 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.

По мнению специалистов ФАС России, квалификация информации как рекламы либо иного рода информации зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации. Таким образом, если информация отвечает признакам рекламы и, имея некую целевую аудиторию (например, клиенты компании, зрители телеканала, прохожие определенной территории), формирует интерес у неопределенного круга лиц, соответственно, выходит за пределы своей целевой аудитории, такая информация является рекламой и подпадает под регулирование Закона о рекламе.

С учетом изложенного, информация, содержащаяся в рассматриваемом звонке, осуществлённом 12.08.2021 в 14 часов 51 минуту в адрес заявителя, является рекламой.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Финансовые продажи и сервис», размещённой на официальном сайте ФНС России, дополнительными видами деятельности Общества, в том числе являются: деятельность рекламных агентств; исследование конъюнктуры рынка и изучение общественного мнения.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама распространена ООО «Финансовые продажи и сервис» для получения прибыли при осуществлении вышеуказанных видов деятельности.

На основании имеющихся в рекламном деле материалов Комиссия Коми УФАС России пришла к выводу, что ООО «Финансовые продажи и сервис» является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Доказательств того, что ООО «Финансовые продажи и сервис» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, в материалы рекламного дела не представлено.

Документов, материалов, указывающих, что ООО «Финансовые продажи и сервис» приняты все достаточные меры по соблюдению требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе при осуществлении 12.08.2021 в 14 часов 51 минуту рекламного звонка на абонентский номер <...> Коми УФАС России при рассмотрении дела не получено, Обществом не представлено.

Таким образом, доказательств того, что ООО «Финансовые продажи и сервис» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространитель - ООО «Финансовые продажи и сервис», на которого в силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе возложена ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути уклонился от обязанности по контролю за соответствием распространяемой посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде звонка рекламы Закону о рекламе, что является исключительной зоной ответственности рекламораспространителя.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине ООО «Финансовые продажи и сервис».

Из материалов рекламного дела усматривается, что со стороны ООО «Финансовые продажи и сервис» должных мер по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, ООО «Финансовые продажи и сервис» нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно разъяснениям ФАС России по применению ст. 18 Закона о рекламе «распространение» в контексте Закона о рекламе не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя; местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама. При этом определение субъекта Российской Федерации, на территории которого совершено правонарушение, должно осуществляться путем установления принадлежности абонентского номера к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Согласно данным, размещённым в открытых источниках в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», абонентский номер заявителя <...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи на территории г. Москвы.

Заявитель проживает в <...>.

Следовательно, субъектом Российской Федерации, на территории которого была распространена (доведена до потребителя) реклама, является г. Москва.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Финансовые продажи и сервис» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу услуги по открытию расчётного счета в ПАО «Сбербанк», распространенную 12.08.2021 в 14 часов 51 минуту посредством звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя <...>, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Финансовые продажи и сервис» (ИНН 7722340986, ОГРН 1157746885086) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 20 декабря 2021 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>