Исх.№ ВЧ-08/16244 от 17.12.2021

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (должностное лицо) – <…>, рассмотрев обращение (вх. №13885 от 14.10.2021), представленное <…> по факту распространения рекламы по сетям электросвязи с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) поступило обращение (вх. №13885 от 14.10.2021 г.), перенаправленное ФАС России, по факту рекламного звонка <…> <…> на мобильный номер заявителя (<…>) с номера <…> с текстом: «<…>». Согласия на получение подобных звонков абонент не давал. Вышеуказанные действия содержат признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <…> <…> поступил звонок рекламного характера.

Звонок рекламного характера поступил с номера <…>.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Номер телефона <…> принадлежит сотовому оператору ПАО «МТС».

Управлением был отправлен запрос в ПАО «МТС» для установления владельца номера, с которого был произведен звонок рекламного характера.

По информации и документам, полученным от ПАО «МТС», абонентский номер <…> принадлежит ПАО «МТС» и имеет категорию «Служебный».

Согласно данных АСР конечным пользователем, которому была предоставлена служебная мобильная связь в рамках Политики компании «Предоставление гарантий, компенсаций и служебной мобильной связи работникам ПАО «МТС», является руководитель Группы продаж услуг фиксированного бизнеса на массовом рынке Филиала ПАО «МТС» в Республике Татарстан <…>.

Согласно пояснений <…> от 01.11.2021, полученных посредством электронной почты компании, указанный номер был передан в пользование <…> (агент) в рамках исполнения последним Договора возмездного оказания услуг № 000399-21-0405/оп от 22 июля 2021г.

Предметом указанного договора является привлечение потенциальных клиентов среди населения, желающих получать услуги связи, предоставляемые ПАО «МТС», с целью заключения договора на оказание услуг связи с ПАО «МТС»; информирование потенциальных клиентов среди населения, желающих получать услуги связи, предоставляемые ПАО «МТС», об оказываемых услугах связи ПАО «МТС»; содействие в оформление и заключении договоров между потенциальными абонентами и ПАО «МТС», заполнение отчетов по результатам оказания услуг. Предмет данного договора не предусматривает совершение каких –либо звонков рекламного характера, в том числе об услугах связи ПАО «МТС», неопределенному кругу лиц. Телефонный номер используется агентом для коммуникаций с потенциальными клиентами, желающими

получать услуги связи ПАО «МТС» в целях информирования их о порядке получения услуг связи, их стоимости, заключении договора. При этом, вызовы осуществляются агентом лишь потенциальным клиентам, предоставившим для связи свои телефонные номера представителю ПАО «МТС».

Согласно условиям договора, ПАО «МТС» не инициировало распространение рекламы об услугах связи ПАО «МТС», и не предпринимало никаких действий, направленных на организацию распространения рекламы, в том числе и посредством каких-либо поручений <…> и <…>, в связи с чем не является ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем, ни рекламораспространителем по смыслу положений федерального закона «О рекламе».

Однако, номер телефона принадлежит ПАО «МТС» и реклама, которая доводилась до Заявителя, рекламировала услуги и деятельность ПАО «МТС», то есть контроль за идентификацией и получения согласия возлагался на ПАО «МТС», таким образом рекламораспространителем является ПАО «МТС», поскольку совершало действия, направленные на осуществление телефонного звонка. Оно обязано было запросить у своего клиента, документы, идентифицирующие личность, а также согласие получение рекламы или звонка. Кроме того, <…> участвовал в передаче рассматриваемого звонка рекламного характера, осуществляло фактическое доведение сведений об услугах до абонентов. Он является рекламораспространителем и был обязан при оказании услуг по осуществлении звонка пользователям иметь их письменное согласие на получении рекламных звонков или сообщений.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 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.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

Согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушения части 1 статьи 18 несёт рекламораспространитель.

Рекламораспространителями являются <…>, ПАО «МТС».

Из текста рекламы: «<…>» ПАО «МТС» рекламирует свои услуги, из этого следует, что ПАО «МТС» является рекламодателем.

На основании части 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, то есть ПАО «МТС».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Возбудить производство по делу №016/05/18-2399/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – <…>;

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ПАО «МТС», <…>.

Назначить дело №016/05/18-2399/2021 к рассмотрению на 12 января 2022 г. в 16 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

ПАО «МТС» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-<…>@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

разрешение, согласие абонента с номером <…> (<…>) на получение рекламных звонков от ПАО «МТС» (с приложением подтверждающих документов);

информацию о том, каким образом осуществлялись рекламные звонки на номер абонента (кто утверждает текст и порядок рекламных звонков с приложением соответствующих документов);

сведенья о лице, утвердившем рекламную рассылку, пояснения лица;

информацию о хозяйствующем субъекте, являющегося фактическим заказчиком услуг по распространению рекламы, с приложением договоров и иных подтверждающих документов;

представить информацию, а именно копию паспорта <…>.

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

<…> в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-<…>@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

1) разрешение, согласие абонента с номером <…> (<…>) на получение рекламных звонков от <…> (с приложением подтверждающих документов);

2) информацию о том, каким образом осуществлялись рекламные звонки на номер абонента (кто утверждает текст и порядок рекламных звонков с приложением соответствующих документов);

3) сведенья о лице, утвердившем рекламную рассылку, пояснения лица;

4) информацию о хозяйствующем субъекте, являющегося фактическим заказчиком услуг по распространению рекламы, с приложением договоров и иных подтверждающих документов;

5) информацию о договорных отношениях с ПАО «МТС», с приложением подтверждающих документов;

6) письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) есть возможность участия в рассмотрении дела № 016/05/18-2399/2021 будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server». Вход в конференцию по ссылке: <…>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Информацию об участии посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 10 января 2022 года до 17:00.

<…>