

РЕШЕНИЕ по делу №054/05/18-597/2024

«22» апреля 2024г.

г.Новосибирск

рассмотрев дело №054/05/18-597/2024, возбужденное по факту распространения 22.01.2024г. посредством сетей электросвязи информации с нарушением Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие заявителя - <...> (уведомлен надлежаще), в отсутствие гр.<...> РФ (адрес Чувашская Респ., гор. Чебоксары, (...), уведомлен надлежаще),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №1037- ип/24 от 22.01.2023г.) о нарушении требований 4.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» при поступлении звонка на абонентский номер заявителя +<...> с предложением услуги: продажа квартир застройщиком.

По результатам рассмотрения заявления возбуждено данное дело, при изучении обстоятельств которого установлено следующее.

Согласно детализации оказанных услуг, 24.11.2023г. в 11:47:32 на абонентский номер заявителя +<...> с абонентского номера +<...>, осуществлен звонок следующего содержания (подтверждается видеозаписью «Запись\_звонка\_от\_24.11.2023- 1705908244», представленной в качестве приложения к заявлению вх.№1037-ип/24 от **22.01.2024г.**):

<начало записи>

«-Алло. - Застройщик Новосибирска продает квартиры по субсидированной ставке 1%. Цены от 3 миллионов рублей. Если хотите получить наш прайс на WhatsApp или Telegram, просто нажмите 1. - Кто звонит?».(вызов завершен)

<конец записи>

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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, 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 смыслу п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», товаром признается продукт деятельности (в

том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация является рекламой, т.к. привлекает внимание к услуге по продаже квартир на определенных условиях (продажа застройщиком Новосибирска, ставка - 1%, стоимость от 3 млн. руб.).

В силу требований, установленных 4.1 ст. 18 ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 наличие нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В силу требований, установленных ч.2 ст.18 ФЗ «О рекламе», не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Часть 2 ст.18 ФЗ «О рекламе» запрещает так называемый спам (массовую рассылку рекламы и иной коммерческой информации лицам, не выразившим желания их получать).

Под запрет, установленный в данной части, подпадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

Запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Рассматриваемый звонок был осуществлен посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением абоненту выбора ответа «нажмите 1».

Данные обстоятельства указывают на наличие нарушения ч.2 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1, ч. рекламодатель (ч. 7

ст.38 Закона «О рекламе»).

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

Новосибирским У ФАС России установлено, что абонентский номер +7<...>, с которого был совершен указанный звонок, выделен Индивидуальному предпринимателю Малямову А.А. (ОГРНИП: 309667102700031) по договору №1703- GNEZDO-2133 от 17.08.2021г.

ИП Малямов А.А., в свою очередь, сообщает, что является оператором связи на основании Лицензии от 14 мая 2020 г. № 182949, 182950, 182951, 182952.

Телефонный номер +<...> закреплен за абонентом гр. <...>(адрес Чувашская Респ., гор. Чебоксары, ...) с 07.11.2023 г. по договору оказания услуг связи № 9969498940/07/11/23 от 07.11.2023 г.

Согласно тексту договора, абонентский номер +<...>используется только <...> Соответственно звонки заявителю совершал гр. <...>

ИП Малямов А.А. данные абонентские номера в своей деятельности не использует и звонки в адрес Заявителя не осуществлял.

Абонент самостоятельно, без участия ИП Малямов А.А., формирует телефонные списки получателей звонков, самостоятельно формирует сообщения (сценарии), которые проигрываются абоненту в течение звонка, самостоятельно определяет их длительность и содержание (включая информационные ролики, воспроизводимые при звонках), а ИП Малямов А.А. предоставляет только техническую возможность для осуществления указанных действий Абонента. ИП Малямов А.А. не может вмешиваться в деятельность Абонента по обзвону своих клиентов для трансляции своих сообщений. Совершение звонков по заданию Абонентов происходит автоматически. При этом, собственные услуги ИП Малямов А.А. по спорному звонку не распространял. Услуги, проигрываемые абоненту в спорном звонке, ИП Малямов А.А. не оказывает.

ИП Малямов А.А. оказывает услуги Центра обработки вызовов (далее ЦОВ). ЦОВ осуществляет обработку телефонных вызовов абонентов с использованием автоматической системы перераспределения вызовов, компьютерной телефонии или системы интерактивного речевого взаимодействия. При этом при оказании услуги владелец ЦОВ выступает не как оператор связи, а как лицо, оказывающее услуги ЦОВ на базе программно-аппаратного комплекса, позволяющего обеспечить автоматизацию и повышение эффективности работы с большим потоком вызовов с учетом их распределения в соответствии с определенной логикой.

В свою очередь, гр. <...>. поясняет, что осуществлял звонки абоненту с номером + <...> в целях уведомления абонента о доступной для него возможности. Абонентский номер заявителя найден <...> самостоятельно в социальных сетях в открытых источниках. Следовательно, по мнению <...> процедура получения согласия была соблюдена. При этом абонентский номер заявителя удален из контактов во избежание звонков.

При этом Новосибирское У ФАС России отметит, что из содержания звонка однозначно следует вывод об отсутствии надлежащего согласия абонента-заявителя на получение рекламной информации.

В данном случае рекламораспространителем является <...> (адрес Чувашская Респ., гор. Чебоксары...).

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение ч. 1, ч.2 ст. 18 ФЗ «О рекламе», является физическое лицо - <...>

Добровольное устранение <...> совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В данном случае выдача предписания нецелесообразна.

Согласно ст.3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4 2 - 4 7 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ 24.11.2020г. № 1922

#### РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, распространенную 24.11.2023г. в 11:47:32 посредством звонка на абонентский номер заявителя +<...> с абонентского номера +<...>, следующего содержания

<начало записи> «-Алло. - Застройщик Новосибирска продает квартиры по субсидированной ставке 1%. Цены от 3 миллионов рублей. Если хотите получить наш прайс на WhatsApp или Telegram, просто нажмите 1.

- Кто звонит?».(вызов завершен) <конец записи> ненадлежащей,

а <...> (адрес Чувашская Респ., гор. Чебоксары..., паспорт ...) нарушившим 4.1, ч.2 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского У ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «02» мая 2024г.

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