

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 055/05/18-357/2020

### о возбуждении дела по признакам нарушения

### законодательства Российской Федерации о рекламе

13 апреля 2020 года

г.

Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения обществом с ограниченной ответственностью «ВАПРО» требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

#### 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:

*«- Ало.*

*-Ало. 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 службы 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, Валерий, 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 от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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.

Согласно 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 (исх. № С0820/КТБ/03исх от 26.02.2020), 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».

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» рекламораспространитель - 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 рекламораспространителем.

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

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20 и 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

**1.** Возбудить производство по делу № 055/05/18-357/2020 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

**2.** Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель - <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ВАПРО» (<...>);

- заинтересованное лицо – ПАО «МТС» (<...>).

**3.** Назначить дело № 055/05/18-357/2020 к рассмотрению **на 13 мая 2020 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, 12 А, к. 102.

**4.** ООО «ВАПРО» в срок **до 08 мая 2020 года** представить в адрес Управления письменные пояснения по вышеуказанным фактам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, с приложением документов, обосновывающих позицию ООО «ВАПРО».

*Одновременно предупреждаю, что непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

Явка представителей ООО «ВАПРО» и ПАО «МТС» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Председатель Комиссии <...>