

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области Цакулов Юрий Геннадьевич, рассмотрев материалы дела № 029/04/14.3-9/2024 в отношении в отношении ООО «БИГ ДАТА»,

ИНН: 3329095308;

ОГРН: 1193328001591;

Юридический адрес: 600006, Владимирская обл., г. Владимир, ул. Большая Московская,

д. 90 «А», этаж 1, пом. V, офис 2;

ФИО, должность руководителя: генеральный директор ООО «БИГ ДАТА» - П.,

уведомленного надлежащим образом о рассмотрении дела об административном правонарушении № 029/04/14.3-9/2024,

УСТАНОВИЛ:

05.06.2023 (вх. № 4594/23) в адрес Архангельского УФАС России (далее — Управления) из Прокуратуры г. Архангельска поступило заявление Н. (далее - Заявитель) о телефонном звонке рекламного характера, поступившего 25.05.2023 в 15:52 на его абонентский номер +7 (оператор связи ПАО «Мегафон») с номера +7-930-333-51-05, согласия на получение которого Заявитель не давал.

В качестве доказательства Заявителем представлена аудиозапись следующего содержания:

«- Алло.

- Добрый день.

- Здравствуйте.

- Меня зовут Надежда, я представляю крупных застройщиков Москвы, подскажите вопрос приобретения недвижимости для Вас актуален?

- А Вы из какой компании Надежда?

- У нас много разных застройщиков, мы партнерская организация застройщиков.

- Надежда, Вы из какой компании? Алло?

- Вы планируете приобретение недвижимости в Москве?

- А вы из какой компании?

- Вы слышали мой вопрос?

- А вы мой слышали?».

Согласие на получение рекламного звонка Заявитель не давал, в связи с чем, по его мнению, имеются признаки нарушения требований ст. 18 Федерального закона

от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с данными <https://zniis.ru> телефонный номер +7-930-333-51-05 выделен оператору ООО «Интернод».

Согласно представленной ООО «Интернод» информацией - телефонный номер +7-930-333-51-05 выделен ООО «БИГ ДАТА» (далее — Общество), на основании соглашения от 01.01.2023 об уступке прав и обязанностей по Договору № EF21080076 от 30.09.2021.

ООО «БИГ ДАТА» пояснило, что спорный звонок 25.05.2023 в 15:52 на абонентский номер +7 (оператор связи ПАО «Мегафон») с номера +7-930-333-51-05 осуществлен с целью исполнения договора № 111 от 24.04.2023, заключенного между ООО «БИГ ДАТА» и ИП Ч. (ИНН:).

В целях исполнения Договора ИП Ч. (далее - Предприниматель) передала ООО «БИГ ДАТА» номер телефона без какой бы то ни было иной информации с целью осуществления звонка на абонентский номер +7 для уточнения заинтересованности в приобретении недвижимости (именно заинтересованности в целом, без каких-либо конкретных предложений).

Никакой иной цели осуществления звонка на абонентский номер +7 у Общества не было.

На запрос Архангельского УФАС России ИП Ч. пояснила, что при помощи Общества обзванивает «холодную» базу номеров телефонов, в которой, помимо самих номеров телефонов, никаких иных данных не содержится, и выявляет у абонентов в целом заинтересованность в приобретении недвижимости, как было и с абонентом с номером +7. По мнению ИП Ч. в рамках звонка абоненту с номером +7-902-504-50-10 ничего не предлагалось ни купить, ни посмотреть, ни оценить. Единственной целью звонка являлось выявление заинтересованности в приобретении недвижимости (не какой-то конкретной, а в целом). Как считает ИП Ч., что во время звонка не распространяла рекламу, а лишь проводила абстрактный опрос. Кроме того, ИП Ч. сообщает, что объект рекламы отсутствует, как и отсутствует рекламодатель, рекламопроизводитель, рекламораспространитель, заказчика рассматриваемых телефонных звонков нет, как нет согласия абонента с номером +7-902-504-50-10 и сведений об адресном размещении рассматриваемой информации.

В соответствии с п. 7 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Правила № 1922), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

В силу п. 3 и 4 Правил № 1922 по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту

нахождения (месту жительства) юридического или физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Учитывая изложенное, при поступлении в адрес территориального органа письма, содержащего заявление гражданина о нарушении ст. 18 ФЗ «О рекламе», такое заявление подлежит рассмотрению по существу получившим его территориальным органом в установленный законом срок.

31.07.2023 в отношении Общества возбуждено дело по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В определении о возбуждении дела № 029/05/18-730/2023 от 31.07.2023 сторонам предлагалось представить письменные объяснения, пояснения, возражения при наличии по вменяемому нарушению с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции.

В письменных пояснениях (вх. № от 24.08.2023) на определение о возбуждении дела № 029/05/5-730/2023 Общество пояснило, что звонок Обществом на абонентский номер заявителя совершен с целью исполнения рамочного договора № 111 (далее - Договор) возмездного оказания услуг от 24.04.2023, заключенного между Обществом и ИП Ч.

В целях исполнения Договора Предприниматель передал Обществу номер телефона без какой бы то ни было иной информации с целью осуществления звонка на абонентский номер +7 для уточнения заинтересованности в приобретении недвижимости (именно заинтересованности в целом, без каких-либо конкретных предложений).

Никакой иной цели у Общества осуществления спорного звонка не было. Ввиду того, что Общество осуществило звонок на абонентский номер Заявителя исключительно с целью уточнения заинтересованности в приобретении недвижимости в целом, без направления на привлечение внимания к объекту рекламирования (т. к. сам объект рекламирования отсутствует).

Общество не осуществляло действий по направлению в адрес Заявителя рекламы, в связи с чем у Общества отсутствует необходимость наличия согласия Н. на получение посредством сетей электросвязи сообщений рекламного характера.

На определение о возбуждении дела № 029/05/5-730/2023 ИП Ч. пояснила, что при помощи Общества обзванивает «холодную» базу номеров телефонов, в которой, помимо самих номеров телефонов, никаких иных данных не содержится, и выявляет у абонентов в целом заинтересованность в приобретении недвижимости, как было и с абонентом с номером +7. Данное действие Предприниматель осуществляет с целью сформировать «теплый лид», т. е. выявить лицо заинтересованное в приобретении недвижимости. В рамках звонка абоненту с номером +7 ничего не предлагалось ни купить, ни посмотреть, ни оценить. Единственной целью звонка являлось выявление заинтересованности в приобретении недвижимости (не какой-то конкретной, а в целом).

Как считает Предприниматель, что во время звонка не распространяла рекламу, а лишь проводила абстрактный опрос. Кроме того, что в данном случае, отсутствует

информация, направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке (реклама), как отсутствует и товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (объект рекламы), необходимость в согласии абонента с номером +7 на получение рекламы (как и само согласие) также отсутствует.

На определение по делу № 029/05/5-730/2023 от 30.08.2023 в адрес Архангельского УФАС России, запрашиваемая информация от сторон не поступила.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации Управлением 28.09.2023 принято решение об отложении рассмотрения дела № 029/05/18-730/2023 на 26.10.2023.

В определении об отложении рассмотрения дела № 029/05/18-730/2023 от 28.09.2023 сторонам предлагалось представить письменные объяснения, пояснения, возражения при наличии по вменяемому нарушению с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции.

В адрес Архангельского УФАС России, запрашиваемая информация от сторон не поступила.

Исследовав собранные по настоящему делу документы и материалы в их совокупности, Управление пришло к следующим выводам:

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является 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.

В соответствии со 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; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам. В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер телефонного звонка.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к ФЗ «О рекламе» следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации

как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена. При этом в случае направления посредством телефонного звонка информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица.

Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и отчества абонента), представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой. В распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания. Рассматриваемая реклама не является персональным предложением заявителю, а направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услуги по продаже объектов недвижимости, расположенных в Москве, имеет целью формирование и поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке, т. е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Согласно поступившему заявлению Нестерова С.А., владельца телефонного номера +7-902-504-50-10, согласие на получение рекламы он не давал, в связи с чем усматриваются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Заявитель указал, что согласия на распространение рекламы не давал, доказательства обратного в материалы дела не представлены.

Реклама услуг по продаже объектов недвижимости, расположенных в Москве направленная 25.05.2023 в 15:52, путем осуществления телефонного звонка на абонентский номер Заявителя с номера +7-930-333-51-05 с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

В силу ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» *рекламораспространитель* (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств — п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе») несет ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе». Абонентский номер +7-930-333-51-05 выделен Обществу, на основании соглашения от 01.01.2023 об уступке прав и обязанностей по Договору № EF21080076 от 30.09.2021.

Таким образом, *рекламораспространителем* рассматриваемой информации является ООО «БИГ ДАТА».

В силу ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или *рекламораспространителем* законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 6 настоящей статьи, ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, что влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на *юридических лиц* - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В данном случае событие правонарушения по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ подтверждается материалами дела № 029/04/14.3-9/2024.

Факт совершения административного правонарушения ООО «БИГ ДАТА» подтверждается материалами дела № 029/04/14.3-9/2024, а также протоколом № 764/24 от 09.02.2024 по делу № 029/04/14.3-9/2024 об административном правонарушении, составленным ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России Т., в отсутствие представителя ООО «Информационные Таможенные Технологии» и его защитника.

Срок давности привлечения ООО «БИГ ДАТА» к административной ответственности, установленный ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек (25.05.2023).

Письменные возражения в обоснование своей позиции по настоящему делу ООО «БИГ ДАТА», не представило.

В силу п. 1 ст. 2.10 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность:

Субъектом административного правонарушения является ООО «БИГ ДАТА»;

Объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, являются действия по определению содержания рекламы в нарушение ФЗ «О рекламе». Несоблюдение указанных ограничений и требований является отражением объективной стороны.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения, возникающие при распространении и демонстрации рекламы.

Вместе с тем, Управление учитывает факт того, что ООО «БИГ ДАТА» ранее по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ к административной ответственности не привлекалось.

Согласно ч. 1, 2, 3 ст. 3.4 КоАП РФ, предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со ст. 4.1.1 настоящего Кодекса.

На основании ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях,

административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

Согласно ст. 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Административное правонарушение, совершенное ООО «БИГ ДАТА» не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь ч. 1, 2 ст. 3.5, ч. 1 ст. 4.1.1, ст. 23.48, 29.9, а также ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1) Признать юридическое лицо - ООО «БИГ ДАТА» (ИНН: 3329095308) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ;

2) В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.