ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 054/05/18-1867/2021

«29» ноября 2021г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<…>

рассмотрев дело № 054/05/18-1867/2021, возбужденное по факту распространения 27.07.2021г. в 13:32 информации рекламного характера посредством звонка на номер заявителя <...> без предварительного согласия от абонента <...>, с признаками нарушения ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 13500э от 28.07.2021г.) по факту получения 27.07.2021г. в 13:32 звонка рекламного характера на номер заявителя <...> без предварительного согласия от абонента <...>, следующего содержания: «*Вам одобрено до ста пятнадцати тысяч рублей без процентов только по паспорту. Для получения денег на карту нажмите цифру один, не нужны деньги – нажмите ноль*».

В результате рассмотрений заявления Новосибирским УФАС России возбуждено настоящее дело, в результате рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку сообщение, полученное заявителем посредством рассматриваемого

звонка, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуге по предоставлению займов), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В силу ч.2 ст. 18 Закона «О рекламе», не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки). Рассматриваемый звонок был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ч.2 ст.18 Закона «О рекламе».

Рассматриваемые звонки были осуществлены посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением абоненту выбора ответа «*нажмите один*», «*нажмите ноль*». Данное обстоятельство свидетельствует о нарушении рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований чч. 1, 2 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

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

Согласно информации, представленной ПАО «Мегафон» (вх. № 13785э от 02.08.2021г.), в силу договора об оказании услуг связи № 100353201 от 23.09.21 номер <...> присвоен ООО «Альфа-Тепло» (394029, Воронежская область, Воронеж город, Ленинградская улица, дом 134, литера П/А, помещение IV, ОГРН: 1183668008479, дата присвоения ОГРН: 06.03.2018, ИНН: 3663133843, КПП: 366301001).

При этом, заявителем не представлена детализация входящих звонков по абонентскому номеру <...> за 27.07.21.

К заявлению было приложено согласие на получение антимонопольным органом детализации по абонентскому номеру <...> у оператора связи ПАО «МТС», датированное 06.04.2021г.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ПАО «МТС» представлен отзыв (вх. № 15046 от 20.08.2021г.), согласно которому согласие заявителя, приложенное к Запросу, не содержит в себе указания на дату/период поступления звонков, sms, иных переданных данных. Кроме того, данное согласие датировано 06.04.2021 г., следовательно, к конкретному звонку от 27.07.21 оно относиться не может. Таким образом, данное согласие абонента на предоставление оператором связи антимонопольному органу сведений о детализации оказанных услуг связи на 27.07.21, составляющей тайну связи, не может быть признано надлежащим.

Новосибирское УФАС России отмечает, что согласно Письму Федеральной антимонопольной службы России от 11.11.2019 г. № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку сведения о соединениях конкретного абонента определенного номера телефона по сетям электросвязи составляют тайну связи, при запросе информации у оператора связи требуется наличие согласия абонента на получение антимонопольным органом необходимых сведений от оператора связи, оказывающего абоненту услуги связи, о факте поступления нежелательного SMS-сообщения, push-уведомления, телефонного звонка и о лицах, их направивших, следующего содержания: «Я, ФИО, серия и номер паспорта, даю согласие на получение ФАС России (а в случае необходимости и ее территориальными органами) информации о детализации счета, телефонных соединениях, СМС-сообщениях, иных переданных данных *дата/период поступления данных* на/от *абонентский номер телефона* в сети оператора связи *название оператора связи*», удостоверенное личной подписью абонента.

Таким образом, указанное согласие абонента дается на получение антимонопольным органом необходимых сведений от оператора связи, оказывающего абоненту услуги связи, для установления факта поступления **конкретного** нежелательного SMS-сообщения, push- уведомления, телефонного звонка.

Следовательно, из разъяснений ФАС России следует, что согласие абонента антимонопольному органу на получение от оператора связи сведений, составляющих тайну связи, должно предоставляться абонентом <u>по факту получения каждого конкретного звонка</u> <u>или смс-сообщения с указанием даты и времени получения такого звонка или смс-сообщения</u>, следовательно, дата предоставления такого согласия не может быть ранее даты их поступления на номер заявителя.

Таким образом, поскольку заявителем не представлена детализация входящих соединений за 27.07.2021г., либо надлежащее согласие на получение антимонопольным органом данной детализации у оператора связи, материалами дела не доказан факт совершения ООО «Альфа-Тепло» рассматриваемого рекламного звонка. Следовательно, наличие в действиях ООО «Альфа-Тепло» признаков нарушения законодательства о рекламе не установлено.

В соответствии с абз. а) п.40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, производство по делу подлежит прекращению в случае неподтверждения в ходе

рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь абз. а) пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу №054/05/18-1867/2021 прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения чч.1, 2 ст.18 Закона «О рекламе» в действиях ООО «Альфа-Тепло».