Исх.№ ВЧ-08/2277 от 18.02.2022

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

Председатель Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
	<…> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/18-2399/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе 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»),

УСТАНОВИЛА:

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.

Рассмотрение дела №016/05/18-2399/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ПАО «МТС» и <….> было назначено на <….>.

Согласно пояснениям представителя ПАО «МТС» с 02.12.2021 г. номер утратил категорию «Служебный» и был выделен физическому лицу.

По Договору возмездного оказания услуг № 000399-21-0405/оп от 22 июля 2021г. <….> выплаты не осуществлялись ввиду отсутствия подписанного сторонами Акта сдачи-приемки Услуг, как следствие отсутствия основания для начисления и выплаты вознаграждения, предусмотренного договором. В связи с неисполнение <….>. Договора возмездного оказания услуг № 000399-21-0405/оп от 22 июля 2021г. ПАО «МТС» в одностороннем порядке отказалось от исполнения настоящего договора.

Наряду с представленными сведениями ПАО «МТС» сообщает, что после получения 12.01.2022г. от Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан аудиозаписи спорного телефонного звонка по данному факту была проведена внутренняя проверка.

В ходе проверки было установлено, что голос на записи принадлежит не <….>.

<….> <….> на мобильный номер заявителя <….> с номера <….> звонок был осуществлен <….> (аутстаффер ООО «СпецПерсонал»). В должностные обязанности <….> входит поиск и привлечение новых потенциальных клиентов и продажа услуг фиксированной связи заказчика, выполнение планов по обходу адресной программы, выполнение плана продаж путем обхода потенциальных заказчиков по квартирам по предоставленной базе, презентация услуг.

Таким образом, должностная инструкция <….> также не предусматривает обязанности по осуществления звонков рекламного характера.

Согласно пояснениям <….>, именно он совершил звонок на мобильный номер <….> с номера <….> <….>, а также подтверждает, что на аудиозаписи указанного разговора с <….> голос принадлежит <….>.

Поскольку на телефоне <….> села зарядка, <….> воспользовался служебным телефоном <….>.

В разговоре для удобства представляется <….>. В обязанности <….> входит осуществление поиска и привлечение новых потенциальных клиентов для подключения к услугам интернета, телевидения и телефонии, продажа услуг фиксированной связи заказчика. Мониторинг тарифных планов Таттелекома осуществлял самостоятельно,

поскольку они находятся в открытом доступе на сайте.

Поручений о рекламировании услуг и списка для обзвона от МТС не получал. Звонок был совершен по собственной инициативе с целью заключения с данным лицом договора на оказание услуг связи МТС (телевидение, интернет), поскольку была информация, что <….> хочет сменить оператора.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, руководствуясь пунктом 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. №1922, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Рассмотрение дела №016/05/18-2399/2021 отложить.

Назначить дело №016/05/18-2399/2021 к рассмотрению на 09 марта 2022 г. в 13 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

<….> привлечь в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

4. <….> 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.

В случае, если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ попунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

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 о невозможности участия посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 28 февраля 2022 года до 17:00.

Председатель Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
	<…> – (должностное лицо)