

**ООО «Фабрика продаж»**

630009, г. Новосибирск, ул. Добролюбова,  
д. 2А, этаж 4 офис 332

**Заявитель: вх. № 18150-ЭП/22 от  
30.11.2022**

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 002/05/18-53/2023

14.04.2023 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «26» апреля 2023 года

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

рассмотрев дело № 002/05/18-53/2023 возбужденное по обращению физического лица в отношении ООО «Фабрика продаж» (ОГРН: 1195476012940, ИНН: 5433969556), по факту распространения рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе», Закон о рекламе),

в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате и времени рассмотрения дела,

## **УСТАНОВИЛА:**

30.11.2022 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ, антимонопольная служба) посредством электронной почты, через ФАС России (ВХ044752) поступило обращение гражданина (вх. № 18150-ЭП/22 срок рассмотрения продлен), указывающее на признаки нарушения ФЗ «О рекламе».

В обращении Заявитель сообщил о неправомерном поступлении 30.11.2022 года в 11:35 на телефонный номер <...> звонка от абонента +7(963) 141-30-05. К заявлению приложена аудиозапись телефонного звонка (007963141-30-05(0079631413005)\_20221130113519, продолжительность – 00:19) следующего

содержания:

- Алло.

- Здравствуйте, <...>?

- Здравствуйте.

- Меня зовут Алена, звоню с предложением по вопросу открытия расчетного счета в ВТБ банке.

- вы мне с втб целый день что ли будете названивать?

- хорошо, до свидания.

Согласно обращению, согласие на получение данного рекламного звонка Заявитель не давал.

В рамках рассмотрения заявления, антимонопольной службой установлено следующее.

Оператором связи (ПАО «Мегафон») подтвержден факт поступления звонка Заявителю в указанное время и дату от абонента +7(963) 141-30-05, а также принадлежность абонентского номера <...> Заявителю (вх. № 18692-ЭП/22 от 07.12.2022 электронная почта).

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» (<https://zniis.ru>), абонентский номер с которого совершен рассматриваемый звонок, принадлежит ПАО «ВымпелКом».

На запрос антимонопольного органа, ПАО «ВымпелКом» представлена информация, что абонентский номер +7(963) 141-30-05 принадлежит ООО «Фабрика продаж» (ОГРН: 1195476012940, ИНН: 5433969556) на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 719061254 от 13.05.2019 года.

17.01.2023 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/18-53/2023 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 18150-ЭП/22 от 30.11.2022.

• **Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:**

- ООО «Фабрика продаж» (ОГРН: 1195476012940, ИНН: 5433969556).

Рассмотрение дела назначено на 09.02.2023 года.

08.02.2023 года письменные пояснения относительно рассматриваемых обстоятельств представлены ООО «Фабрика продаж» (1978-ЭП/23 электронная почта). Общество, в частности сообщило следующее:

*«На принадлежащем ООО «Фабрика продаж» сайте «<https://sales-factory.ru/>» имеется техническая возможность получения обратной связи от лиц, заинтересовавшихся услугами Общества, а именно окно-заявка с указанием контактных данных лица, заинтересовавшегося услугами компании. Заявка, заполненная на сайте ООО «Фабрика продаж» отправляется по адресу электронной почты « » после чего уполномоченные представители Общества связываются с заинтересовавшимся лицом для подробного описания оказываемых услуг и ответов на возможные вопросы со стороны потенциального клиента.*

29.11.2022 года в адрес электронной почты «[team@factotyf.com](mailto:team@factotyf.com)» поступило письмо с почты « » с указанием имени - <...> и номера сотового телефона - <...>, тем самым выражая желание на получение информации об услугах Общества (прилагается).

ООО «Фабрика продаж» на основании оставленной Заявителем информации связалось с <...> 30.11.2022 года.

После того как Заявитель во время телефонного звонка сообщил, что услуги ООО «Фабрика продаж» его не интересуют, Общество прекратило распространение любых сведений на абонентский номер <...> и больше с указанным лицом не связывалось».

09.02.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-53/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Фабрика продаж» не присутствовал.

Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. продлить срок рассмотрения дела № 002/05/18-53/2023.
2. отложить рассмотрение дела на другую дату - 09.03.2023 года.

09.03.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-53/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Фабрика продаж» не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от Общества не поступило.

Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

отложить рассмотрение дела на другую дату - 30.03.2023 года.

10.03.2023 года письменные пояснения представлены Заявителем (вх. № 3727-ЭП/23 электронная почта). Пояснения: Сайт <https://sales-factory.ru/> не имеет никакого отношения к ВТБ банку, я не мог посетить его с целью получения информации о услугах банка по открытию лицевого счета у сомнительного сайта, при поисковом запросе «открытие лицевого счета в банке ВТБ» данный сайт не упоминается в выдаче результатов, так же при звонке не упоминалось о том, что они звонят по заявке, оставленной на их сайте. Прошу так же предоставить логи для подтверждения того, что действительно я оставлял заявку на данном ресурсе.

30.03.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-53/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Фабрика продаж» не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от Общества не поступило.

Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

отложить рассмотрение дела на другую дату - 14.04.2023 года.

13.04.2023 года дополнительные пояснения представлены ООО «Фабрика продаж» (вх. № 5770-ЭП/23 электронная почта): «...Работник ООО «Фабрика продаж» осуществил исходящий вызов на телефонный номер <...> с целью предложения сотрудничества владельцу указанного номера (Абонента). При осуществлении рассматриваемой телефонной коммуникации работником ООО «Фабрика продаж» была озвучена цель исходящего вызова, после чего Абонентом

не было выражено согласие на получение рекламной информации, в связи с чем телефонная коммуникация была прекращена. Учитывая вышеизложенное, ООО «Фабрика продаж» полагает, что работник, осуществивший исходящий вызов на телефонный номер Абонента, не допустил нарушения законодательства Российской Федерации. Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), в частности статья 18, не определяет порядок и форму получения предварительного согласия Абонента на получение рекламы по электросетям, следовательно, согласие Абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя, что подтверждается п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе». Следует отметить, что работник ООО «Фабрика продаж», осуществивший исходящий вызов, озвучил цель звонка и при получении несогласия Абонента, прекратил телефонную коммуникацию. Информация, которую хотел донести работник в адрес Абонента, не являлась рекламой, как информация, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке...».

14.04.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-53/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Фабрика продаж» не присутствовал.

В соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о дате, времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или это ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

С учетом представленных письменных пояснений ООО «Фабрика продаж» (вх. № 1978-ЭП/23 от 08.02.2023 и вх. № 5770-ЭП/23 от 13.04.2023) и Заявителя (вх. № 3727-ЭП/23 от 10.03.2023), Комиссия Башкортостанского УФАС России считает возможным рассмотреть настоящее дело по существу на основании имеющихся материалов, в отсутствие представителя Общества на основании пункта 31 Правил.

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что реклама, распространенная путем телефонного звонка 30.11.2022 года в 11:35 на телефонный номер <...> от абонента +7(963) 141-30-05 следующего содержания:

- Алло.
- Здравствуйте, <...>?
- Здравствуйте.
- Меня зовут Алена, звоню с предложением по вопросу открытия расчетного счета в ВТБ банке.
- вы мне с втб целый день что ли будете названивать?
- хорошо, до свидания.

нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена путем использования телефонной связи (совершение звонка на абонентский номер );
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц и не является персонифицированной;
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем (Банк ВТБ) и осуществляемой им деятельности и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;
- объектом рекламирования выступает товар (услуги) – услуги по открытию и обслуживанию расчетного счета в банке.
- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Согласие на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламодателю, во-вторых – должно быть выражено явно.

Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Пленум № 58).

В рассматриваемом случае под абонентом надлежит понимать владельца абонентского номера (факт принадлежности номера Заявителю подтвержден оператором связи), который сообщил антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение рекламных звонков от абонента +7(963) 141-30-05.

Факт поступления указанного звонка Заявителю, а также принадлежность телефонного номера +7(963) 141-30-05 ООО «Фабрика продаж» подтверждается материалами дела и сторонами не оспаривается.

Проанализировав представленные материалы и позицию юридического лица, Комиссия не может согласиться с доводом, что заполнение заявки на сайте <https://sales-factory.ru/>, свидетельствует о получении предварительного согласия на направление рекламы в адрес посетителя сайта.

Антимонопольной службой осуществлен осмотр указанного сайта (осмотр от 14.04.2023 с приложением фотоматериалов), в ходе которого установлено, что на сайте представлена информация об услугах компании Фабрика продаж. На сайте

присутствует возможность оставить онлайн заявку на открытие расчетного счета для ООО и ИП. Для оставления заявки необходимо указать следующие данные: • имя; • электронную почту; • номер телефона; • наименование банка; а также выразить согласие с политикой конфиденциальности. Из текста политики обработки персональных данных (<https://sales-factory.ru/privacy>) следует, что оператор имеет право, направлять пользователю уведомления о новых продуктах и услугах, специальных предложениях и различных событиях.

Подобное положение прямо противоречит самой цели, установленной частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, относительно предварительного получения согласия абонента, и нарушает право потребителя на возможность не соглашаться с распространением в его адрес рекламной информации, поскольку отказаться от направления рекламы пользователь не имеет возможности, и вынужден соглашаться с политикой обработки персональных данных в полном объеме. Доказательства того, что оставить заявку на открытие расчетного счета на сайте возможно и без выражения согласия с политикой конфиденциальности, в материалы дела не представлено.

Исходя из правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 Пленума № 58 от 08.10.2012, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие абонента 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.

Согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя. При этом, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Следует отметить, что предоставленное рекламодателю рекламы право на получение согласия абонента в любой форме не свидетельствует о его безграничном усмотрении в разрешении этого вопроса и оканчивается там, где начинаются права абонентов на выражение своего непосредственного согласия на получение рекламы. Обратное же приведет к злоупотреблениям со стороны рекламодателей рекламы, стремящихся любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям видимости законности, что недопустимо в контексте части 2 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Проанализировав скриншот, представленный ООО «Фабрика продаж», который, по мнению Общества, подтверждает факт выражения согласия на направление рекламы в адрес Заявителя, Комиссия Башкортостанского УФАС России отмечает, что из его содержания не возможно однозначно идентифицировать лицо, которое осуществило заявку на сайте. Согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, не может свидетельствовать о выполнении требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Из пояснений Заявителя, следует, что заявка на открытие расчетного счета на сайте <https://sales-factory.ru/> им не производилась, а юридическим лицом, в свою очередь, не представлены сведения, что на сайте присутствует какая-либо система верификации пользователей.

Управление ФАС по Республике Башкортостан также обращает внимание на тот факт, что из содержания спорного звонка, не следует, что Заявитель получил его в рамках каких-либо регистрационных процедур и оставления заявки на сайте <https://sales-factory.ru/>.

С учетом изложенного, рассматриваемый телефонный звонок нарушает часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение указанной нормы, в соответствии с частью 7 статьи 38 данного Закона, возложена на рекламодателя.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что ООО «Фабрика продаж» выступило рекламодателем указанной рекламы. Данный факт Обществом не оспаривается.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

В силу пункта 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами)



совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Фабрика продаж» не выдавать, так как Заявителем доказательства повторного получения рекламной информации от абонента +7(963) 141-30-05 (после обращения в антимонопольный орган) не представлено.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Фабрика продаж» рекламораспространителем рекламы.

2. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную путем телефонного звонка 30.11.2022 года в 11:35 на телефонный номер от абонента 7(963) 141-30-05, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

3. В соответствии с пунктом 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

4. Передать материалы дела для возбуждения административного производства, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Фабрика продаж».

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>