

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 054/05/18-767/2024 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«05» апреля 2024г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе<...> – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев материалы по заявлению, а также дополнительным материалам физического лица (вх. № 2087-ИП/24 от 07.02.24) по факту получения заявителем звонка рекламного характера без предварительного согласия от абонента +<...>, с нарушением требований Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 2087-ИП/24 от 07.02.24) по факту получения заявителем звонка рекламного характера без предварительного согласия от абонента +<...>.

Как указывает заявитель, 05.02.2024 в 18:31 на его номер телефона +<...>в отсутствие согласия на получение рекламы от абонента с номером телефона +<...> поступил телефонный звонок с предложением бухгалтерских услуг.

Указанный звонок рекламодателем осуществлен посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением выбора ответа путем нажатия на определенную клавишу телефона, то есть без участия человека.

Специалистами Новосибирского УФАС России осуществлен осмотр и прослушивание видеофайла «Запись звонка от 05.02.2024», представленного в качестве приложения к заявлению. В результате установлено, что представленный видео-файл содержит запись разговора следующего содержания:

«- Добрый день! Меня зовут Екатерина. Компания один С п о аутсорсинг бухгалтерия. У нас есть возможность сформировать для вас индивидуальное предложение по удаленному ведению бухгалтерии. Вероятно, это будет дешевле, чем вы платите сейчас действующим бухгалтерам. Вам было бы интересно?

- От кого вы звоните?

- Угу. Вы не могли бы подтвердить ваш ответ, нажав кнопку «один», если интересно, то мы сформируем заявку на менеджера, и «два», если не хотите, чтобы мы вас

больше беспокоили.

- Представьтесь, от какой вы организации».

Конец записи.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. (далее – Закон «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 рассматриваемые письма направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (бухгалтерским услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Закона «О рекламе» они являются рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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.

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 дозвонивания, автоматической рассылки). Рассматриваемый звонок был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ч.2 ст.18 Закона «О рекламе».

Для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание и автоматическая рассылка);

- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем, для целей реализации ФАС России возложенных на него полномочий антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Рассматриваемый звонок был осуществлен посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением абоненту выбора ответа «нажмите один», «нажмите два». 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.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ПАО «МТС» представлены сведения, согласно которым договор на оказание услуг связи с выделением в пользование номера телефона +7-911-720-26-17 в настоящее время заключен с ООО «Смартьюб». При этом, ПАО «МТС» дополнительно сообщило, что указанный номер телефона с 17.10.2023 года находится в блокировке.

Таким образом, в настоящее время в действиях ООО «Смартьюб» усматриваются признаки нарушения чч. 1, 2 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, 2 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 054/05/18-767/2024 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...> ,

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Смартьюб» (620028, Свердловская область, г. Екатеринбург, улица Татищева, д.49, А, оф. 507, ОГРН: 1126658008707, дата присвоения ОГРН: 18.04.2012, ИНН: 6658407780, КПП: 665801001);

- заинтересованное лицо: ПАО «МТС» (г. Москва, ОГРН: 1027700149124, дата присвоения ОГРН: 22.08.2002, ИНН: 7740000076, КПП: 770901001)

3. Назначить дело 054/05/18-767/2024 к рассмотрению на **«03» мая 2024г. в 11:00 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «Смартьюб» до **«30» апреля 2024г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об отправителе рассматриваемой рекламы – владельце номера телефона +<...>;

- доказательства наличия согласия абонента – владельца номера телефона + <...>на получение рассматриваемого рекламного звонка;

- отзыв на данное Определение.

5. ПАО «МТС» до **«30» апреля 2024г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России: письменные пояснения по факту осуществления рассматриваемого звонка 05.02.2024 в 18:31 (зафиксирован в детализации, представленной заявителем) с заблокированного номера телефона +<..

етствии с п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 24.11.2020 №1922, антимонопольный орган по ходатайству лиц, участвующих в деле, а также по собственной инициативе вправе принять решение о рассмотрении дела путем использования систем видео-конференц-связи при наличии технической возможности осуществления видео-конференц-связи.

На основании изложенного стороны уведомляются о проведении заседания по делу о нарушении законодательства РФ о рекламе путём использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке: [<...>](#) и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеорекамера и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате

возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания Комиссии) направлении на электронную почту fo54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

В случае неявки лиц, участвующих в деле или их представителей, дело может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.

Документы представляются в копиях, заверенных юридическим лицом, за подписью уполномоченного должностного лица, с сопроводительным письмом (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров в документе). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.