

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 054/05/18-1175/2024 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«15» мая 2024г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев материалы по заявлению физического лица – <...> (вх. № 4613-ип/24 от 15.03.2024г.) 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:

Новосибирским УФАС России рассматривается заявление физического лица – <...> (вх. № 4613-ип/24 от 15.03.2024г.) по факту получения заявителем на его номер телефона +<...> 14.03.2024г. в 14.29 звонка рекламного характера от абонента +<...>, без предварительного согласия.

Специалистами Новосибирского УФАС России произведено прослушивание видео-файла, представленного в качестве приложения к заявлению, в результате которого установлено, что данный видео-файл содержит запись следующего содержания:

*«Вам по закону положен возврат страховки по кредиту. Если вам интересно вернуть деньги за услуги и страховку, навязанные банком, мы предлагаем подъехать к нам в офис, и мы рассчитаем сумму, которую вы получите на руки после оформления документов. Вам интересно вернуть свои деньги? Если да, нажмите один. Если нет, нажмите два, и мы вас больше не побеспокоим.*

- Представьтесь. Кто звонит?».

Конец записи.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

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 рассматриваемый звонок направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (*услугам по возврату денег за страховку и банковские услуги*), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Закона «О рекламе» оно является 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 дозвонивание 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». Данное обстоятельство свидетельствует о нарушении рекламодателем требований части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

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

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «Мегафон», номер телефона +<...>, выделен на основании договора на оказание услуг связи от 13.02.2023 г. N 100596788 ООО «Смартьюб» (ОГРН 1126658008707).

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Смартьюб» представлены пояснения и документы (вх. №8352-ЭП/24 от 06.05.24), согласно которым ООО «Смартьюб» оказывает услуги по доступу к программному обеспечению «Скорозвон», представляющему сервис для организации контакт-центров и совершения звонков. Подключение к указанному сервису осуществляется путем присоединения к публичной оферте ООО «Смартьюб», акцептом оферты является поступление лицензионного вознаграждения на счет ООО «Смартьюб». В некоторых случаях, на основании отдельного Заявления, телефонный номер для работы в сервисе «Скорозвон» предоставляет ООО «Смартьюб» в качестве посредника.

Телефонный номер +<...> на дату 14.03.2024 был выделен ИП Динюкову Р. Х. (<...>) на основании Заявления от 27.02.2024.

По данным биллинговой системы ООО «Смартьюб» 14.03.2024 в 10:28:57 МСК зафиксирован звонок с номера +<...> на номер +<...> длительностью 32 сек, совершенный из аккаунта (личного кабинета) ИП Динюкова Р.Х. в сервисе «Скорозвон».

Таким образом, на данный момент есть основания считать ИП Динюкова Р.Х. рекламодателем рассматриваемого звонка. Следовательно, в действиях ИП Динюкова Р.Х. усматриваются признаки нарушения чч. 1, 2 ст. 18, ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

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 № 054/05/18-1175/2024 по признакам нарушения

законодательства РФ о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: <...> <...>,

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП Динюков Р.Х. (<...>).

3. Назначить дело 054/05/18-1175/2024 к рассмотрению на «**13» июня 2024г. в 14:00 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ИП Динюкову Р.Х. до «**10» июня 2024г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

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

- отзыв на данное Определение.

5. В соответствии 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 видеорекамеры 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 to54@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.