

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-452/2021

«18» августа 2021г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии: <...>
> - заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: <... ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
>- недобросовестной конкуренции;
<... ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-452/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Солнечный свет» (далее – ООО «Солнечный свет», юридический адрес: 121108, г. Москва, ул. Герасима Курина, д.10, корп. 1, пом. I, каб. 308, ОГРН 1167746485940, Дата присвоения ОГРН 20.05.2016, ИНН 7731316845, КПП 773101001) по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» <...> (доверенность от 22.06.2020 № ВР-20-159),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области – Кузбассу (исх. от 12.02.2021 № 1615-05/42, вх. от 17.02.2021 № 714) о рассмотрении заявления физического лица (исх. от 12.02.2021) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 12.02.2021 в 11 часов 05 минут посредством телефонного звонка от абонента <...> на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

- «...Всех женщин. Если ты не знаешь, как ее порадовать на день всех влюбленных... Санлайт. Чтобы получилось желание, мы приготовили скидки до 70% на все золотые украшения и даже с бриллиантами. Успевай в Санлайт до 14 февраля».

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. от 17.03.2021 № ВР-04/б/н) следует, что абонентский номер <...> выделен по договору об оказании услуг связи «Билайн» от 12.02.2020 № 748796630 ООО «Солнечный свет».

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал. Звонок был совершен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 распространённой 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «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).

29.03.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-452/2021 в отношении ООО «Солнечный свет» и назначено к рассмотрению на 25.05.2021 в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Солнечный свет» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.05.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Солнечный свет» (исх. от 14.05.2021 № 14/05-21), из которых следует, что данные абонента предоставлялись ООО «Солнечный свет» ПАО «ВымпелКом» на основании договора оказания услуг от 23.11.2020 № 775728198 в редакции дополнительного соглашения от 23.11.2020 № 2, заключённого между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Солнечный свет», согласно которому ПАО «ВымпелКом» обязуется оказывать, а ООО «Солнечный свет» обязуется оплачивать услуги по подбору целевой аудитории ООО «Солнечный свет» среди пользователей услуги подвижной радиотелефонной связи Билайн, с целью проведения ООО «Солнечный свет» рекламных кампаний. При этом ПАО «ВымпелКом» предоставляются ID пользователей, соответствующие заданным ООО «Солнечный свет» критериям таргетирования целевой аудитории ООО «Солнечный свет», либо осуществляется установление телефонных соединений с пользователями, заинтересованными в приобретении товаров/услуг ООО «Солнечный свет».

Согласно пункту 1.5 Дополнительного соглашения, анализу подлежат только данные пользователей, давших свое согласие ПАО «ВымпелКом» на обработку данных, а коммуникация осуществляется в обезличенном виде с использованием ID пользователей, что исключает передачу ПАО «ВымпелКом» телефонных номеров и любых иных сведений о пользователях ООО «Солнечный свет».

Таким образом, ООО «Солнечный свет» не располагает сведениями о номерах телефонов, на которые ПАО «ВымпелКом» осуществляет коммуникации. Звонки на указанный номер телефона <...> ООО «Солнечный свет» непосредственно не осуществлялись, текст рекламного характера согласован с ПАО «ВымпелКом», согласие на рассылку рекламного характера в силу вышеуказанного договора обязано получать ПАО «ВымпелКом», в том числе с правом в отношении рекламы третьим лицам, право на рассылку которых предоставлено ПАО «ВымпелКом», телефонные соединения осуществляются непосредственно ПАО «ВымпелКом».

25.05.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-452/2021 в отсутствие представителя ООО «Солнечный свет», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-452/2021 отложить для привлечения к рассмотрению данного дела ПАО «ВымпелКом» (юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН 1027700166636, Дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7713076301, КПП 771301001) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 25.05.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-452/2012 было отложено на 14.07.2021 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Солнечный свет», ПАО «ВымпелКом» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений») о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

12.07.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ПАО «ВымпелКом» (исх. от 12.07.2021 № ВР-04/б/н), из которых следует, что 23.11.2020 между ПАО «ВымпелКом» (Билайн) и ООО «Солнечный свет» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 775728198, а также дополнительное соглашение № 2 к указанному договору, в соответствии с которым Билайн обязуется оказывать, а ООО «Солнечный свет» обязуется оплачивать услуги по подбору целевой аудитории ООО «Солнечный свет» среди пользователей услуг подвижной радиотелефонной связи Билайн с целью проведения ООО «Солнечный свет» рекламных кампаний. В рамках услуг ООО «Солнечный свет» предоставляются ID пользователей, соответствующих заданным ООО «Солнечный свет» критериям таргетирования целевой аудитории ООО «Солнечный свет», либо осуществляется установление телефонных соединений с пользователями с применением критериев таргетирования и переадресации ООО «Солнечный свет» телефонных соединений с пользователями, заинтересованными в приобретении товаров/услуг ООО «Солнечный свет». Услуги включают в себя предоставление ООО «Солнечный свет» таргетированных контактов, позволяющих ООО «Солнечный свет» совершать голосовые вызовы на ID пользователей, либо возможность установления голосового соединения с пользователем согласно 4 вариантам предоставления услуг.

В рассматриваемом случае абонент <...> был включен в перечень таргетированных контактов в рамках исполнения заключенного с ООО «Солнечный свет» договора об оказании услуг связи «Билайн» от 23.11.2020 № 775728198, с указанным абонентом было осуществлено установление телефонного соединения с целью проведения рекламной кампании ООО «Солнечный свет».

Согласие на получение рекламной информации от оператора связи и/или 3-х лиц было выражено абонентом при заключении им договора об оказании услуг связи «Билайн» от 18.10.2012 № 457543081.

Следовательно, ПАО «ВымпелКом» как оператор связи и как рекламораспространитель получило согласие абонента – <...> по абонентскому номеру <...> согласие на получение рекламы при использовании услуг связи, а

также на обработку его персональных данных и данных об оказанных услугах для целей продвижения товаров (работ, услуг), в том числе товаров (работ, услуг) третьих лиц.

14.07.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-452/2021 в присутствии представителя по доверенности ПАО «ВымпелКом» - <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 14.07.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-452/2021 было отложено на 18.08.2021 в 10 часов 40 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Солнечный Свет», ПАО «ВымпелКом» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

16.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Солнечный Свет» (исх. от 13.08.2021 № 13/08-21), из которых следует, что согласно пункту 2.1 дополнительного соглашения № 2 к договору от 23.11.2020 № 775728198, услуги включают в себя предоставление Клиенту Таргетированных контактов, позволяющих клиенту совершать голосовые вызовы на ID пользователей, либо возможность установления голосового соединения с пользователями согласно четырем вариантам предоставления услуг. В соответствии с пунктом 2.1.4 дополнительного соглашения осуществляется способ предоставления услуг № 4, голосовой вызов на ID пользователя совершался ПАО «ВымпелКом» (акт оказанных услуг прилагается). ПАО «ВымпелКом» осуществляло распространение рекламы без передачи/переадресации телефонных соединений ООО «Солнечный Свет». Данные ID пользователей также не передавались ООО «Солнечный Свет».

ООО «Солнечный Свет» также заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

16.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ПАО «ВымпелКом» (исх. от 16.08.2021 № ВР-04/б/н), из которых следует, что соединение с абонентом <...>, осуществленное 12.02.2021 в 11 часов 05 минут было произведено ПАО «ВымпелКом» способом, предусмотренным пунктом 2.1.4 дополнительного соглашения № 2 от 23.11.2020 к договору об оказании услуг связи «Билайн» № 775728198 от 23.11.2020 – вариант предоставления услуг № 4: голосовые вызовы на ID пользователей осуществляет Билайн и переадресовывает Клиенту телефонные соединения с пользователями, заинтересованными в покупке товаров/услуг Клиента.

Разделом Примечания для варианта предоставления Услуг № 4 статьи 2 соглашения установлено, что соединения с пользователями, заинтересованными в покупке товаров/услуг, считаются телефонные соединения, удовлетворяющие одновременно в том числе следующим критериям:

-Пользователь проявил интерес к приобретению товара/услуги и не выразил в

процессе проведения телефонной беседы отказ от формирования коммерческого предложения по приобретению товара/услуги Клиента;

-Пользователю в процессе проведения телефонной беседы был задан вопрос, готов ли он к разговору с представителем рекламодателя и поучен положительный ответ.

В соответствии с пунктом 5.6 соглашения Клиент обязуется осуществлять записи разговоров с Пользователями и получать устные согласия Пользователей на запись разговора и получение рекламы в начале каждого разговора, хранить аудиозаписи разговора и получение рекламы в начале каждого разговора, хранить аудиозаписи разговоров с пользователями в течение одного года с даты голосовой коммуникации с пользователем.

Имеющаяся в материалах данного дела аудиозапись телефонного соединения с абонентом <...>, состоявшегося 12.02.2021 в 11 часов 05 минут, ведется не с начала соединения, а начинается только с сообщаемой абоненту информации. В этой связи не исключено, что в начале осуществления телефонного соединения с абонентом он проявил интерес к приобретению товара/услуги, в процессе проведения телефонной беседы абоненту был задан вопрос, готов ли он к разговору с представителем рекламодателя, и на который был получен положительный ответ.

18.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-452/2021 в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснила, что в настоящее время абоненту <...> не направляется реклама ни в каком виде.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотреть дело № 042/05/18-452/2021 отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Солнечный Свет») надлежащим (ПАО «ВымпелКом», юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН 1027700166636, Дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7713076301, КПП 771301001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктами 32, 35, абзацем 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-452/2021 отложить.
2. Назначить дело № 042/05/18-452/2021 к рассмотрению на 23 сентября 2021 года на 11 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 10 часов 50 минут в каб. 316.
3. ПАО «ВымпелКом» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 22 сентября 2021 года аудиозапись разговора с абонентом <...>, осуществленного 12.02.2021 в 11 часов 05 минут.

Дополнительно ПАО «ВымпелКом» необходимо представить документы, подтверждающие направление в настоящее время рекламы на абонентский номер <...>.

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. ООО «Солнечный Свет» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 22 сентября 2021 года аудиозапись разговора с абонентом <...>, осуществленного 12.02.2021 в 11 часов 05 минут.

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: to42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

<...><...>

Заместитель председателя Комиссии
Члены Комиссии