

ООО «Строечка»

117452, г. Москва,
Черноморский б-р, д. 17,
к. 1, оф. 7, пом. V

ПАО «ВымпелКом»

111402, г. Москва,
ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 077/05/18-10222/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе
и назначении дела к рассмотрению

«10» августа 2023 года

г. Москва

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве (далее – Московское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, заместитель руководителя <...>, рассмотрев материалы по признакам нарушения ООО «Строечка» (ОГРН 1227700762167, ИНН 9727015430) части 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

Московским УФАС России на основании заявления физического относительно распространения на телефонный номер <...> посредством телефонного звонка рекламы следующего содержания: «*Стоматология Москвы дарит вам купон на 5 тысяч рублей. Также в рамках первого приема вам сделают снимок верхней и нижней челюсти, дадут рекомендации о дальнейшем лечении или протезировании. Количество мест ограничено. Если хотите закрепить купон или узнать подробнее скажите «ДА»...*», поступившей 04.05.2023 в 19:47 с телефонного номера +7(968)096-72-53.

Поступление указанной рекламы на телефонный номер <...> подтверждается аудиозаписью телефонного разговора, содержащего текст рассматриваемого звонка, а также детализированной выпиской, представленной заявителем.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой является 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 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 распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания. Заявитель прямо указал на то, что не давал согласие на получение рекламного звонка.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В настоящем случае отсутствует выраженное согласие абонента именно на получение рекламы, в том числе от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии с частью 2 статьи 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).

Под запрет, установленный в части 2 статьи 18 Закона о рекламе, попадают как случаи, когда выбор абонента (абонентского номера) осуществляется не человеком, а техническим устройством, программой, компьютером, машиной, так и случаи, когда набор такого номера осуществляется автоматически, без участия человека (даже если выбор абонентов был произведен человеком).

В данном случае когда абонент отвечал на входящий вызов, ему транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения.

Из представленной в Московское УФАС России информации следует, что рассматриваемый звонок совершен с помощью автоматического набора номера и дальнейшего озвучивания рекламного сообщения, предварительно записанного либо созданного с помощью компьютерных программ, а равно звонок с сообщением рекламного характера совершен без участия человека.

Согласно сведениям реестра российской системы и плана нумерации номер отправителя +7(968)096-72-53 закреплен за ПАО «ВымпелКом».

В ответ на запрос Московского УФАС России ПАО «ВымпелКом» сообщило, что телефонный номер +7(968)096-72-53 выделен ООО «Строечка» (ОГРН 1227700762167, ИНН 9727015430, адрес: 117452, г. Москва, Черноморский б-р, д. 17, к. 1, оф. 7, пом. V; e-mail: <...>) в соответствии Договором № 855788724 от 15.03.2023.

Таким образом, при распространении указанной рекламы на телефонный номер <...>, поступившей 04.05.2022 в 19:47 с телефонного номера +7(968)096-72-53, усматриваются признаки нарушения части 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, статьей 34, части 7 статьи 38 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 28 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила),

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Принять решение о возбуждении дела № 077/05/18-10222/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно части 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ООО «Строечка» (ОГРН 1227700762167, ИНН 9727015430);

заинтересованное лицо – ПАО «Вымпелком» (ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301).

3. Назначить дело № 077/05/18-10222/2023 к рассмотрению **на 13 часов 50 минут «05» сентября 2023 года.**

Во исполнение положений абзаца 3 пункта 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), рассмотрение дела будет проходить дистанционно (посредством видеоконференцсвязи) и состоится **в 13 часов 50 минут «05» сентября 2023 года.**

Для подключения к видеоконференцсвязи необходимо пройти по ссылке: <...> (либо ввести ее в поисковой строке браузера), и в назначенное время присоединиться к конференции удобным для вас способом.

Вы также можете направить ходатайство в свободной форме о рассмотрении дела в отсутствие стороны по делу. Независимо от формы участия в заседании комиссии, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

4. ООО «Строечка» на основании статьи 34 Закона о рекламе, пункта 25 Правил представить в Московское УФАС России **в течение 3 (трех) рабочих дней** со дня получения настоящего определения, но не позднее, чем за два рабочих дня до даты заседания Комиссии, следующие документы и сведения:

- копию свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц;
- информацию о рекламодателе, рекламодателе (рекламодателях) рассматриваемой рекламы с указанием реквизитов и контактных данных таких лиц (*наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица, иные известные адреса, e-mail и контактные данные; либо фамилию, имя, отчество, паспортные данные, место нахождения, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, иные известные адреса, e-mail и контактные данные; либо фамилию, имя, отчество, адрес, паспортные данные, иные известные адреса, e-mail и контактные данные*);
- договор (договоры) на распространение рассматриваемой рекламы с рекламодателем, рекламодателем (рекламодателями) с приложением всех имеющихся дополнений, приложений, изменений и т. п.; платежные документы по оплате данных договоров;
- иные договоры в отношении телефонного номера, с которого поступил спорный телефонный звонок, имеющиеся на момент направления спорного телефонного звонка (договоры об оказании услуг связи и т. п.), с приложением всех имеющихся дополнительных соглашений, приложений и т. п., включая платежные документы по оплате данных договоров; информацию об ином лице (лицах) по указанному договору, включая наименование (фамилию, имя, отчество), сведения о государственной регистрации, юридические, фактические и почтовые адреса, иные контактные данные;
- информацию о направлении рассматриваемой рекламы на телефонный номер <...>, в том числе в течение одного дня до и (или) после указанных даты и времени, с обязательным указанием места (субъекта, региона, города и т. п.) получения сообщения и приложением подтверждающих документов (например, детализация);
- предварительное согласие заявителя, абонента на получение указанного звонка;
- сведения о должностном лице (лицах), ответственном за размещение рассматриваемой рекламы;
- копию приказа о назначении должностного лица (лиц), ответственного за размещение рассматриваемой рекламы;
- должностную инструкцию лица (лиц), ответственного за размещение указанной рекламы;
- паспортные данные (фамилия, имя, отчество, серия, номер, место и дата выдачи, адрес регистрации) должностного лица (лиц), ответственного за размещение рассматриваемой рекламы;
- трудовой договор с должностным лицом (лицами), ответственным за размещение рассматриваемой рекламы;
- письменные объяснения и дополнительные материалы по существу рассматриваемого факта распространения рекламы.

5. ООО «Строечка», ПАО «Вымпелком» на основании статьи 34 Закона о рекламе, пункта 25 Правил представить в адрес Московского УФАС России не позднее, чем за два рабочих дня до даты заседания Комиссии, следующие документы и сведения, направив их СТРОГО в электронной форме на электронную почту fo77@fas.gov.ru и <...>, с ОБЯЗАТЕЛЬНЫМ указанием в теме письма номера дела:

- адрес электронной почты для дальнейшего направления на него процессуальных документов по делу;
- контактные данные представителя (в обязательном порядке номер телефона, в том числе мобильного, для возможности дистанционного рассмотрения жалобы), по которому сотрудники Комиссии Управления будут связываться для проведения конференц связи;

- доверенность и копию паспорта (фото/скан страницы с ФИО, фотографией, серией и номером) на лицо, которое будет представлять интересы при дистанционном рассмотрении.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с приложением сопроводительного письма (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров). В случае невозможности представления каких-либо перечисленных документов и сведений, необходимо представить письменные объяснения о причинах такого отсутствия.

При представлении документов и сведений просим ссылаться в сопроводительном письме и в письменных пояснениях на номер данного дела, а также на исходящий номер настоящего Определения.

Московское УФАС России обращает внимание, что материалы можно направить в бумажном виде путем почтового отправления или нарочным по адресу Управления: 107078, г. Москва, Мясницкий пр-д, д. 4, стр. 1, продублировав на электронную почту Управления: to77@fas.gov.ru.

Явка сторон по делу, их законных представителей и (или) представителей по доверенности обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело может быть рассмотрено в их отсутствие.

Ознакомление с материалами дела происходит в соответствии с Порядком ознакомления с материалами дела в Московском УФАС России, утвержденным приказом Московского УФАС России от 14.02.2019 № 29 (<https://moscow.fas.gov.ru/page/6184>).

Инструкция для участника web-видео конференции размещена на официальном сайте Московского УФАС России (<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>).

Московское УФАС России рекомендует пользователям при подключении использовать гарнитуру во избежание помех и проблем с качеством звука во время проведения заседания.

Заместитель руководителя

<...>