

27 июня 2024 г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель председателя комиссии –***;

***;

***,

рассмотрев дело № 023/05/18-2630/2024, возбужденное по факту распространения посредством телефонного звонка, рекламы следующего содержания: *«Здравствуйте, для вас уникальное предложение, квартиры комфорт-класса в Краснодаре. Цены начинаются от 3 900 000 рублей, возможна ипотека по сниженной ставке. Хотите узнать подробнее...»* с номера телефона +7*** полученной абонентом номера *** 25.04.2024 г. в 10 часов 52 минут, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрение дела № 023/05/18-2630/2024 ИП *** были представлены письменные объяснения и документы (вх.№ 21425-эп/24 от 11.06.2024 г.), из которых следует, что: *«ИП Р**, является в соответствии с п. 14 ст. 13 закона о рекламе «оператор рекламной системы», т.е. лицо, осуществляющее деятельность по обеспечению функционирования рекламной системы с помощью сервиса, расположенного на доменном имени: botto.ru.*

*Согласно Пользовательского соглашения на использование программного продукта (СЕРВИСА), расположенного на доменном имени: botto.ru и его поддоменах ИП Р**, предоставляет пользователям – физическим или юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, получившим доступ к СЕРВИСУ для реализации возможностей, предусмотренных функционалом СЕРВИСА. СЕРВИС предназначен для самостоятельного формирования Аудиозаписей/Текстов Пользователем и отправки указанных Аудиозаписей/Текстов Получателям (Клиентам Пользователя).*

Функционирование СЕРВИСА осуществляется через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет». Пользователь самостоятельно получает и оплачивает право на использование СЕРВИСА на условиях, установленных настоящим Пользовательским соглашением и по Тарифам, размещенным на сайте СЕРВИСА.

Формирование и направление оператору связи в целях последующей отправки голосовых/текстовых сообщений получателям осуществляется посредством использования СЕРВИСА. Непосредственная отправка голосового/текстового сообщения осуществляется соответствующим оператором связи в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

При этом СЕРВИС оказывает техническую поддержку, не вмешиваясь и не анализируя содержание сообщений, отправляемых Пользователем, посредством оказания помощи в направлении голосовых/текстовых сообщений соответствующему оператору связи.

Использование СЕРВИСА возможно только в целях, соответствующих законодательству РФ. Соглашаясь с настоящей офертой, Пользователь обязуется не совершать действий, нарушающих законодательство РФ.

Любое использование Пользователем СЕРВИСА, с нарушением законодательство РФ, противоречит настоящей Оферте и не соответствует намерениям сторон. В соответствии со статьей 10 ГК РФ,

добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Пользователь при работе в СЕРВИСЕ самостоятельно обязан обеспечить получение всех требуемых законодательством РФ согласий и разрешений до совершения действий, для которых наличие соответствующих согласий/разрешений является необходимым.

Пользователь признает и соглашается с тем, что СЕРВИС не прослушивает и не просматривает содержание аудиозаписей/текстовых сообщений, направляемых Пользователем посредством СЕРВИСА.

Пользователь осознает и согласен с тем, что он должен самостоятельно оценивать все риски, связанные с направлением сообщений, включая риски нарушения действующего законодательства Российской Федерации и самостоятельного несения неблагоприятных последствий, в результате такого нарушения.

Пользователь самостоятельно несет ответственность перед третьими

лицами за свои действия, связанные с использованием СЕРВИСА, в том числе за соответствие содержания направляемых сообщений требованиям действующего законодательства, если такие действия приведут к нарушению прав и законных интересов третьих лиц, а также за соблюдение законодательства при использовании СЕРВИСА, а также за достоверность сведений и правомерность использования номеров телефона, с которых

Пользователь совершает действия - совершение звонков/сообщений получателям.

Пользователь гарантирует Правообладателю наличие согласий Абонентов и адресатов, полученных в соответствии с ФЗ от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» и ФЗ от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи».

При предъявлении претензий органами ФАС и другими контролирующими организациями, связанных с совершением звонков или отправкой сообщений через СЕРВИС, предъявленных в связи с отсутствием согласия Абонентов на получение звонков, сообщений, и иные

Пользователь признается непосредственным распространителем звонков/сообщений и самостоятельно несет ответственность в соответствии с законодательством РФ.

Правообладатель и принадлежащий ему СЕРВИС не распространяют рекламные материалы и не являются рекламораспространителями по смыслу Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ.

У СЕРВИСА сохраняется вся история звонков/сообщений Пользователя, совершаемых по базе (номер, дата, время, результат звонка), поэтому при возникновении претензий от Клиента Пользователя СЕРВИС всегда может выяснить в соответствии с ФЗ «О рекламе» совершался ли автоматический звонок (какой из Пользователей производил автоматический звонок, правильное время суток, и т.д.).

На основании и вышеизложенного и в соответствии с нормами закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, рекламораспространителями в смысле закона о рекламе являются пользователи СЕРВИСА, а не сам сервис (его правообладатель).

Таким образом по факту поступления на телефонный номер сотовой связи +7 9180213874 звонка Заявителю с информацией рекламного характера

без его на то согласия, сообщаю, что он был сделан пользователем Сервиса *** (***).

Нарушения части 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которые предусмотрена ст. 14.3 КоАП РФ несет в соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона "О рекламе" рекламодатель, а соответственно ИП ***, являющийся оператор рекламной системы за данные нарушения не отвечает.

Дополнительно сообщаю, что договор в письменном виде между ИП ***, и пользователями Сервиса не заключается, стороны осуществляют свое взаимодействие на основании вышеуказанного пользовательского соглашения, которое является публичной офертой.

В связи с тем, что выбор получателей и формирование текста смс-сообщения осуществляет Пользователь, то есть рекламодателем и рекламодателем рассматриваемого рекламного смс-сообщения является вышеуказанный пользователь.»

Таким образом, на основании письменных пояснений и документов, представленных ИП ***, рекламодателем вышеуказанной рекламы является гр. ***. (адрес регистрации: ***.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России в действиях ИП Р***., признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» не усматривает.

В соответствии с п. 35, в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

В соответствии с п. 38 рассмотрение дела подлежит отложению в случае необходимости замены ненадлежащего лица надлежащим лицом в соответствии с пунктом 35 настоящих Правил.

В случае отложения дела для замены ненадлежащего лица надлежащим лицом в соответствии с пунктом 35 настоящих Правил после такой замены рассмотрение дела начинается в порядке, определяемом настоящими Правилами, сначала.

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу и замены ненадлежащего лица

надлежащим лицом, в соответствии с абзацем 2 пункта 38 и пунктом 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 023/05/18-2630/2024 – отложить.
2. Назначить рассмотрение дела **на 24.07.2024 г. в 12 часов 00 минут** по адресу: **г. Краснодар, ул. Старокубанская, 116а, 4 этаж, каб. 410.**
3. Заменить ненадлежащее лицо, в отношении которого может быть вынесено решение по делу, - ИП ***, на надлежащее – гр. ***. (адрес регистрации: 3***).
4. Гр. *** представить в Краснодарское УФАС России (предварительно направить по электронной почте: fo23@fas.gov.ru, указав в теме исходящий номер текущего документа) в срок до **22.07.2024 г.** надлежащим образом:
 - договора, заключенного с рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания;
 - документальное подтверждение наличия предварительного согласия абонента номера +7*** на получение рекламы вышеуказанного содержания;
 - письменные объяснения по существу предъявляемых претензий с приложением документального подтверждения доводов.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 КоАП, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Рассмотрение дела может быть проведено с помощью системы видеоконференцсвязи. В случае принятия решения о проведении в режиме видеоконференцсвязи необходимо сообщить о таком решении за 3 рабочих дня до рассмотрения дела.

Заместитель Председателя Комиссии

Члены Комиссии