ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-1056/2021

«07» декабря 2021г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	<…> -	заместителя руководителя управления;
	<…> -	начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:	<…>-	ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-1056/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Привет, Интернет» (далее – ООО «Привет, Интернет», юридический адрес: 117628, г. Москва, ул. Ратная, д. 8, корп. 3, пом. 1, ком. 2Е, ОГРН 1177746367842, Дата присвоения ОГРН 11.04.2017, ИНН 7727315937, КПП 772701001) по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «Аксель Лаб» <…> (доверенность от 19.03.2021),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 22.04.2021, вх. от 23.04.2021 № 2767э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 22.04.2021 в 17 часов 50 минут посредством телефонного звонка от абонента 8-994-500-49-61 на абонентский номер <…> без согласия абонента следующего содержания:

«Привет это аксель, теперь вы можете создать онлайн школу за четыре месяца, участвуя в новом интенсиве. Во время обучения вы не платите ничего, также в ваш пакет обучения уже входит билет на семинар в Сочи, который пройдет в мае. Чтобы получить подробности в смс, нажмите цифру 1».

Поступление звонка 22.04.2021 в 17 часов 50 минут на абонентский номер <…> подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <…>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «МТТ» (исх. от 04.05.2021 № 002/025-3990) следует, что абонентский номер 8-994-500-49-61 выделен ООО «Привет, Интернет» в соответствии с договором от 24.09.2019 № <…>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <…> заявитель не давал.

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 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 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 дозванивания, автоматической рассылки).

16.06.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1056/2021 в отношении ООО «Привет, Интернет» и назначено к рассмотрению на 18.08.2021 на 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Привет, Интернет» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

15.07.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Привет, Интернет» (исх. от 02.07.2021 № ИПИ144), из которых следует, что телефонный номер 8-994-500-49-61 используется в работе сервиса Звонок, который предоставляет услуги робота для обзвона клиентов, которым управляет пользователь.

С телефонного номера 8-994-500-49-61 на телефонный номер <…> был осуществлен звонок обществом с ограниченной ответственностью «Аксель Лаб» (далее – ООО «Аксель Лаб»).

Согласно пункту 6.3.2 договора сервиса Звонок, пользователь обязан обеспечить получение всех требуемых законодательством Российской Федерации согласий и разрешений до совершения действий, для которых наличие соответствующих согласий/разрешений является необходимым. Пунктом 9.6 договора установлено, что пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность перед третьими лицами за свои действия при использовании сервиса Звонок, в том числе, если такие действия приведут к нарушению прав и законных интересов третьих лиц, а также за любую информацию, размещаемую в личном кабинете. Пунктом 9.7 договора установлено, что пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность за получение согласия на обработку персональных данных своих контрагентов, и согласия на осуществление рассылок и звонков, для совершения которых он использует сервис Звонок. В соответствии с пунктом 9.8 договора пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность за соответствие совершаемых им с использованием сервиса Звонок действий действующему законодательству, в том числе ФЗ «О рекламе».

Также ООО «Привет, Интернет» заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

18.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1056/2021 в отсутствие представителя ООО «Привет, Интернет», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Привет, Интернет») надлежащем (ООО «Аксель Лаб», юридический адрес: 121205, г. Москва, территория инновационного центра Сколково, Большой б-р, д. 42, стр. 1, пом. 1136 Р/М 5 эт 3, ОГРН 1187746908887, Дата присвоения ОГРН 01.11.2018, ИНН 9731014380, КПП 773101001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 18.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1056/2021 было отложено на 21.09.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Аксель Лаб», ООО «Привет, Интернет» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

21.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1056/2021 в отсутствие представителя ООО «Аксель Лаб», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для привлечения к рассмотрению дела заявителя в качестве лица, участвующего в деле, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 21.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1056/2021 было отложено на 26.10.2021 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Аксель Лаб» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

21.10.2021 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/05/18-1056/2021, назначенное на 26.10.2021 на 08 часов 30 минут, было отложено на 07.12.2021 на 10 часов 00 минут. Уведомление о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО «Аксель Лаб» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправление» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.10.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Аксель Лаб» (исх. от 21.10.2021), из которых следует, что указанный звонок не является рекламой, вследствие чего рассматриваемый случай не подпадает под регулирование ФЗ «О рекламе». Из содержания звонка не следует, что он, во – первых, адресован неопределенному кругу лиц (напротив, получен конкретным абонентом), во-вторых, направлено на привлечение внимания к какому – конкретному объекту рекламирования, поскольку невозможно установить о каком именно товаре (работе, услуге) идет речь.

Рассматриваемый звонок информирует конкретного абонента о планируемом мероприятии, проводимом ООО «Аксель Лаб» в соответствии с ранее выраженной

заявителем заинтересованностью и согласием.

16.10.2018 заявитель на странице в сети Интернет http://get.the-accel.ru/regwebinar ввел адрес электронной почты <…>, номер телефона <…> и зарегистрировался на вебинар, проводимый с использованием сети Интернет.

В результате регистрации пользователю автоматически был создан личный кабинет на платформе Геткурс http://get.the-accel.ru, факт регистрации пользователя 16.10.2018 зафиксирован в личном кабинете.

Регистрация на странице http://get.the-accel.ru/regwebinar и передача введенной пользователем информации в базу данных Геткурс возможны только после проставления галочки около слов «Я подтверждаю свое согласие на обработку моих персональных данных в соответствии с Положением об обработке персональных данных и Согласием на обработку персональных данных/Согласием на получение информационной и рекламной рассылки». При этом слова «Положением об обработке персональных данных» являются гиперссылкой на файл, содержащий документ «Положение об обработке персональных данных, утвержденное приказом генерального директора ООО «Аксель Лаб»» от 01.01.2019, а слова «Согласием на обработку персональных данных/Согласием на получение информационной и рекламной рассылки», являются гиперссылкой на файл, содержащий документы Согласие на обработку персональных данных и Согласие на получение информационной и рекламной рассылки, являющиеся приложением № 1 к Положению об обработке персональных данных.

Заявитель 18.10.2018 принял участие в вебинаре, после чего по указанному номеру телефона <…> с ним связался специалист ООО «Аксель Лаб» для уточнения результатов участия в вебинаре.

Повторно 07.03.20219 заявитель указал номер телефона <…> на странице http://get.the-accel.ru/inmarafon при регистрации для участия в интерактивном эфире.

В согласии на получение информационной и рекламной рассылки указано, что пользователь дает свободно, своей волей и в своем интересе письменное согласие ООО «Аксель Лаб» на получением им информационной и рекламной рассылки, посредством телефонных звонков и смс – сообщений, а также посредством электронной рассылки.

Следовательно, заявитель, передавая информацию о номере телефона <…>, выразил согласие на получение рекламной рассылки на указанный номер телефона.

Телефонный звонок 22.04.2021 совершен с участием человека (оператора). Информирование абонентов осуществляется индивидуально путем обзвона оператором. В случае выражения абонентом заинтересованности в полученной информации и выполнения указанных в сообщении манипуляций (в рассматриваемом случае нажатия определенной цифры), оператор дает необходимые разъяснения.

Само по себе то обстоятельство, что сообщение, озвученное по телефону, является

заранее сделанной записью, не свидетельствует о том, что конкретный звонок совершен без участия человека.

07.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1056/2021 путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «Аксель Лаб» <...>, который поддержал представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснил, что набор абонентского номера в данном случае производился с участием человека.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Аксель Лаб», Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 22.04.2021, вх. от 23.04.2021 № 2767э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 22.04.2021 в 17 часов 50 минут посредством телефонного звонка от абонента 8-994-500-49-61 на абонентский номер <…> без согласия абонента следующего содержания:

«Привет это аксель, теперь вы можете создать онлайн школу за четыре месяца, участвуя в новом интенсиве. Во время обучения вы не платите ничего, также в ваш пакет обучения уже входит билет на семинар в Сочи, который пройдет в мае. Чтобы получить подробности в смс, нажмите цифру 1».

Поступление звонка 22.04.2021 в 17 часов 50 минут на абонентский номер <…> подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <…>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <…> заявитель не давал.

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 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 соответствии с письмом ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий 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).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как

нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с аудиозаписью разговора, представленной заявителем, в начале разговора абоненту был воспроизведен заранее записанный аудиофрагмент (автоматизированная запись).

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 дозванивания, автоматической рассылки).

Из письменных пояснений ООО «Привет, Интернет» следует, что телефонный номер 8-994-500-49-61 используется в работе сервиса Звонок, который предоставляет услуги робота для обзвона клиентов, которым управляет пользователь. С телефонного номера 8-994-500-49-61 на телефонный номер <…> был осуществлен звонок ООО «Аксель Лаб».

Следовательно, распространение ООО «Аксель Лаб» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <…>, содержит признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Аксель Лаб».

Вместе с тем, в рамках рассмотрения данного дела ООО «Аксель Лаб» были представлены документы, подтверждающие, что 16.10.2018 заявитель на странице в сети Интернет http://get.the-accel.ru/regwebinar ввел адрес электронной почты <…>, номер телефона <…> и зарегистрировался на вебинар, проводимый с использованием сети Интернет. В результате регистрации пользователю автоматически был создан личный кабинет на платформе Геткурс http://get.the-accel.ru, факт регистрации пользователя 16.10.2018 зафиксирован в личном кабинете. Регистрация на странице http://get.the-accel.ru/regwebinar и передача введенной пользователем информации в базу данных Геткурс возможны только после проставления галочки около слов «Я подтверждаю свое согласие на обработку моих персональных данных в соответствии с Положением об обработке персональных данных и Согласием на обработку персональных данных/Согласием на получение информационной и рекламной рассылки». Повторно 07.03.20219 заявитель указал номер телефона <…> на странице http://get.the-accel.ru/inmarafon при регистрации для участия в интерактивном эфире.

В согласии на получение информационной и рекламной рассылки указано, что пользователь дает свободно, своей волей и в своем интересе письменное согласие ООО «Аксель Лаб» на получением им информационной и рекламной рассылки, посредством телефонных звонков и смс – сообщений, а также посредством электронной рассылки.

Информация, опровергающая указанные пояснения ООО «Аксель Лаб»

заявителем в адрес Кемеровского УФАС России не представлена.

Таким образом, учитывая, что ФЗ «О рекламе» не определен порядок и форма получения предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а также то, что набор абонентского номера в данном случае производился с участием человека, признаки нарушения требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Аксель Лаб» в данном случае отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 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:

Производство по делу № 042/05/18-1056/2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Аксель Лаб» (юридический адрес: 121205, г. Москва, территория инновационного центра Сколково, б-р Большой, д. 42, стр. 1, пом. 1136 р/м 5 эт. 3, ОГРН 1187746908887, Дата присвоения ОГРН 01.11.2018, ИНН 9731014380, КПП 773101001) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.