

ИП <.....>

<.....>

Заявителю – физическому лицу Г.

ПАО «МТС»

ул. Марксистская, д. 4,

г. Москва, 109147

ПАО «Вымпел-Коммуникации»

ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14

г. Москва, 127083

Исх. 1219/03 от 11.03.2021

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 053/05/18-661/2020

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
О РЕКЛАМЕ

05.03.2021

Великий Новгород

В полном объеме изготовлено
11.03.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<.....> – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления,

<.....> – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

<.....> – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

рассмотрев дело № 053/05/18-661/2020 от 28.12.2020 по признакам нарушения Индивидуальным предпринимателем <.....> части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствии сторон дела и их представителей (заявитель – физическое лицо Г, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ИП <.....>, заинтересованные лица – Публичное акционерное общество «МТС» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4; далее – ПАО «МТС»), Публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14; далее - ПАО «ВымпелКом» надлежащим образом уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела, представителей не направили, ходатайств не заявляли),

УСТАНОВИЛА:

25.11.2020 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица Г. (далее - Заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при осуществлении 17.11.2020 в 14:06 на абонентский номер Заявителя <.....> в сети оператора подвижной радиотелефонной связи – ПАО «МТС» рекламного звонка с абонентского номера <.....> следующего содержания:

«Здравствуйте! Для Вас специальное предложение: новые автомобили

Mitsubishi с выгодой до 575 тыс. руб. Эксклюзивные условия приобретения. Хотите узнать подробности? – нажмите 1. Хотите, чтобы мы перезвонили Вам позже? – нажмите 2. Не хотите получать подобные предложения? – нажмите 3» (вх. № 8257 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Согласно Заявлению, предварительное согласие на получение такой рекламы Заявитель не давал, в связи с чем действия по распространению рекламного звонка он считает нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Аудиозапись рекламного звонка Заявителем в качестве приложения к Заявлению представлена.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - 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.

Анализируя содержание вышеуказанного телефонного звонка, можно прийти к выводу, что информация, озвученная в ходе телефонного разговора, обладает всеми признаками рекламы услуг по продаже автомобилей Mitsubishi.

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются услуги по продаже автомобилей Mitsubishi.

Согласно части 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 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).

Как отмечалось выше, предварительное согласие на получение рассматриваемой рекламы Заявитель не давал.

При этом, как следует из аудиозаписи рекламного звонка, вызов совершен при помощи средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание), о чем свидетельствует воспроизведение абоненту заранее записанного аудиофрагмента, представляющего собой речь человека (автоматизированная запись), а также предложение осуществления определенной команды путем нажатия соответствующей клавиши (цифры) в тональном режиме телефона.

Таким образом, указанная реклама распространялась посредством использования радиотелефонной связи с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания) с признаками нарушения части 2 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ненадлежащая реклама не допускается (статья 1 Закона о рекламе).

В соответствии с информацией ПАО «ВымпелКом» (вх. № 8539 от 08.12.2020 Новгородского УФАС России), представленной в ответ на запрос Новгородского УФАС России исх. № 6856/03 от 30.11.2020, абонентский номер <.....> на основании договора об оказании услуг связи Билайн от <.....> № <.....> выделен ИП <.....>.

Однако 17.11.2020 исходящий вызов с абонентского номера <.....> на абонентский номер Заявителя <.....> оборудованием ПАО «ВымпелКом» зафиксирован не был.

Вместе с тем, согласно представленной ПАО «МТС» в ответ на запрос Новгородского УФАС России исх. № 6857/03 от 30.11.2020 детализации телефонного соединения за 17.11.2020 в 14:06 по абонентскому номеру Заявителя <.....> (вх. № 8582 от 09.12.2020 Новгородского УФАС России; далее – Детализация), 17.11.2020 в 14:06 на абонентский номер Заявителя <.....> был зафиксирован звонок с абонентского номера <.....>.

С целью установления причин различного отображения абонентского номера, с которого 17.11.2020 в 14:06 на абонентский номер заявителя <.....> был произведен телефонный вызов рекламного характера вышеуказанного

содержания (согласно Заявлению: <.....>; согласно Детализации: <.....>), Новгородским УФАС России письмом исх. № 7075/03 от 16.12.2020 у ПАО «ВымпелКом» были запрошены соответствующие пояснения относительно данной ситуации, а также информация о том, кому принадлежит абонентский номер <.....>.

Согласно информации ПАО «ВымпелКом» (вх. № 8892 от 24.12.2020 Новгородского УФАС России), абонентский номер <.....> на основании договора об оказании услуг связи Билайн от <.....> № <.....> также выделен ИП <.....>.

При этом, оборудованием ПАО «ВымпелКом» исходящий вызов с абонентского номера <.....> на абонентский номер Заявителя <.....> в 14:06 17.11.2020 был зафиксирован.

Кроме того, ИП <.....> в рамках договора об оказании услуг связи Билайн от <.....> № <.....> предоставлена услуга «Бизнес Контакт».

Услуга «Бизнес Контакт» позволяет клиенту производить массовый обзвон и переадресовывать исходящий вызов с одного своего номера на другой, при этом на экране принимающего устройства вызываемого абонента может отображаться номер телефона, на который был переадресован исходящий вызов, а в детализации услуг связи номер <...> с которого вызов был совершен фактически.

Оба абонентских номера <.....> и <.....>) принадлежат одному клиенту (ИП <.....>).

В данном случае исходящий вызов рекламного характера был совершен с абонентского номера <.....>, который отражен в Детализации в качестве входящего вызова на абонентский номер Заявителя <.....>, а на экране его мобильного устройства отобразился номер <.....>, поскольку он использовался ИП <.....> для переадресации исходящего вызова с абонентского номера <.....>.

Таким образом, в результате проведенной по Заявлению проверки установлено, что исходящий вызов рекламного характера 17.11.2020 в 14:06 на абонентский номер Заявителя <.....> был произведен с абонентских номеров, принадлежащих ИП <.....> (<.....>,<.....>).

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на её получение с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Следовательно, рекламодателем рекламы, содержащей признаки ненадлежащей, является ИП <.....>.

На основании вышеизложенного, определением от 28.12.2020 (исх. № 7252/03 от 28.12.2020 Новгородского УФАС России) было возбуждено настоящее дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП <.....> и назначено к рассмотрению на 28.01.2021.

Также указанным определением от 28.12.2020 у ИП <.....> были запрошены объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения дела.

Согласно данным официального сайта Акционерного общества «Почта России» (далее – АО «Почта России») в сети «Интернет», определение от 28.12.2020 было получено ИП <.....> 11.01.2021.

Однако 28.01.2021 на заседание Комиссии по рассмотрению дела ИП <.....> не явился, представителей не направил, соответствующие объяснения ИП <.....> в срок до указанной даты в Новгородское УФАС России также представлены не были, какие-либо ходатайства не заявлены.

В связи с данными обстоятельствами определением от 28.01.2021 (исх. № 338/03 от 29.01.2021 Новгородского УФАС России) срок рассмотрения настоящего дела был продлен и дело назначено к рассмотрению на 05.03.2021.

Также определением от 28.01.2021 у <.....> были повторно запрошены объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения дела.

Согласно данным официального сайта АО «Почта России» в сети «Интернет», определение от 28.01.2021 было получено ИП <.....> 12.02.2021, но 05.03.2021 на заседание Комиссии по рассмотрению дела ИП <.....> также не явился, представителей не направил, объяснения в срок до указанной даты в Новгородское УФАС России не представил, ходатайств не заявлял.

Явка указанного лица на заседание Комиссии по рассмотрению дела представлялась необходимой для установления обстоятельств распространения информации, имеющей признаки рекламы, и полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Вместе с тем, в связи с наличием у Комиссии сведений о надлежащем уведомлении ИП <.....> о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, а также в связи с тем, что в соответствии с пунктом 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), срок рассмотрения настоящего дела ограничен, 05.03.2021 состоялось заседание Комиссии по рассмотрению настоящего дела в отсутствие ИП <.....>, а также других сторон дела.

Исследовав материалы дела № 053/05/18-661/2020 от 28.12.2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия приходит к следующим выводам.

Материалами дела № 053/05/18-661/2020 от 28.12.2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подтверждается факт того, что исходящий вызов рекламного характера 17.11.2020 в 14:06 на абонентский номер Заявителя <.....> был произведен с абонентских номеров, принадлежащих ИП <.....> (<.....>,<.....>).

Указанный исходящий вызов рекламного характера был осуществлен без согласия Заявителя на получение такой рекламы, а также с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания).

Учитывая вышеизложенное, в распространенном Заявителю исходящем рекламном вызове следующего содержания: «Здравствуйтесь! Для Вас специальное предложение: новые автомобили Mitsubishi с выгодой до 575 тыс. руб. Эксклюзивные условия приобретения. Хотите узнать подробности? – нажмите 1. Хотите, чтобы мы перезвонили Вам позже? – нажмите 2. Не хотите получать подобные предложения? – нажмите 3» имеется нарушение части 2 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в использовании сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания).

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. рекламораспространителя – ИП <.....>.

При этом, в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства добровольного прекращения распространения ИП <.....> рассматриваемой рекламы посредством осуществления телефонных вызовов рекламного характера с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания), как указано в Заявлении.

Данное обстоятельство указывает на необходимость выдачи ИП <.....> обязательного для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42-47 Правил, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Здравствуйте! Для Вас специальное предложение: новые автомобили Mitsubishi с выгодой до 575 тыс. руб. Эксклюзивные условия приобретения. Хотите узнать подробности? – нажмите 1. Хотите, чтобы мы перезвонили Вам позже? – нажмите 2. Не хотите получать подобные предложения? – нажмите 3», распространенную 17.11.2020 в 14:06 на абонентский номер Заявителя <.....> Индивидуальным предпринимателем <.....> с абонентских номеров <.....>, <.....> по сетям электросвязи с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания), поскольку в ней нарушено требование части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Индивидуальному предпринимателю <.....> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе (о прекращении распространения ненадлежащей рекламы).

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

<.....>

Решение может быть обжаловано в трехмесячный срок в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального

кодекса Российской Федерации.

Лицам, участвующим в деле, копии решения направлены без указания персональных данных ИП <.....>.