

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 012/05/18-427/2021 и назначении дела к рассмотрению

«14» мая 2021 года
Йошкар-Ола

Г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, заместитель руководителя – начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России, рассмотрев материалы по факту распространения рекламного звонка посредством телематических средств связи без согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) поступило заявление Г. о нежелательном рекламном звонке, распространенном с использованием телематических средств связи без согласия абонента, следующего содержания:

«Здравствуйте...меня зовут...компания «Геон». Мы производители спортивного питания. Хотелось бы узнать по поводу сотрудничества и поставки спортивного питания...Компания «Геон» уже более 11 лет на рынке, Вы слышали про нас?».

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - 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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

В рассматриваемой рекламе объектом рекламирования являются услуги по поставке спортивного питания.

Информация, направленная Г. в виде телефонного звонка, не обращена к конкретному потребителю, из аудио-звонка не следует, что оно было адресовано каким-либо определенным лицам, следовательно, является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а следовательно, получатели информации не могут быть определены.

Таким образом, информация, поступившая Г., содержит следующие признаки рекламы: звонок сделан посредством подвижной радиотелефонной связи, информация была адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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.

Так, указанная информация доводилась до абонента без предварительного согласия абонента на ее получение.

При этом реклама признается распространенной 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 случае, если будет доказана его вина.

При рассмотрении заявления антимонопольным органом установлен следующий механизм распространения указанного рекламного звонка.

Из материалов, представленных Г., а именно аудио-звонка, Марийским УФАС России установлено, что звонок осуществлен Обществом с ограниченной ответственностью «Геон» (далее – ООО «Геон»).

ООО «Геон» в письменных пояснениях в ответ на запрос (03-08/125 от 29.03.2021) указало, что звонок на номер +74951663163 осуществлен компанией ООО «Спринтсейлз» (ИНН 7107112310) на основании Договора №10-02/2021 об оказании услуг от 11.02.2021 по аутсорсингу продаж ООО «Геон».

Также, ООО «Геон» пояснило, что письменного согласия абонента с номером телефона +74951663161 Обществом получено не было.

Кроме того, Общество считает, что данный звонок не был направлен в адрес неопределенного круга лиц, а, наоборот, направлен в отношении конкретного абонента с предложением об услуге по поставке спортивного питания.

Однако, исходя из договора №10-02/2021 между ООО «Геон» и ООО «Спринтсейлз» и дополнительного соглашения №1 к договору об оказании услуг № 10-02/2021 от 11.02.2021 (пункт 2.3) целевой аудиторией, которой распространяются звонки, является: магазины и дилеры спортивного питания, фитнес клубы, эко-лавки, аптеки и аптечные сети.

Таким образом, в данном случае отсутствуют указания о лицах, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, что свидетельствует о направлении информации неопределенному кругу лиц.

Предметом договора № 10-02/2021 от 11.02.2021 является обязанность ООО «Спринтсейлз» (исполнитель) предоставлять ООО «Геон» (заказчик) услуги, указанные в дополнении к договору.

На основании дополнительного соглашения ООО «Спринтсейлз» предоставляет ООО «Геон» услуги по проекту «Геон (аутсортинг продаж)». Исполнитель осуществляет исходящие телефонные звонки клиентам, указанным в списке контактов. Исполнитель осуществляет исходящие звонки по России и в странах СНГ. Дополнительное соглашение является неотъемлемой частью договора.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

Марийским УФАС России установлено, что ООО «Геон», ООО «Спринтсейлз», передавали сообщение по телематическим каналам связи, при этом их деятельность была направлена на массовую рассылку, следовательно, указанные общества являются рекламораспространителями.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольными органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 012/05/18-427/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № 012/05/18-427/2021 к рассмотрению на 27 мая 2021 года в 10 часов 00 минут (по Московскому времени) в помещении Марийского УФАС России, по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д. 164.

3. Признать лицом, участвующим в деле: заявитель — Г.,

4. Признать лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

1. ООО «Геон» (142279, Московская обл., г. Серпухов, р.п. Оболенск, ш. Оболенское, стр. 1к1, ИНН 0814170185, ОГРН 1060814084627)

2. ООО «Спринтсейлз» (300012, Тульская обл., г. Тула, пр-кт Ленина, 66А; ИНН 7107112310, ОГРН 1167154054099);

5. ООО «Геон» в срок до 25.05.2021 представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

- письменные пояснения с приложением необходимой документации в чем заключается проект «Геон (аутсортинг продаж)»?

- копию свидетельства о регистрации в налоговом органе;

- копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе;

- копию выписки из ЕГРЮЛ;

- копии учредительных документов (устав, протокол заседания учредителей о назначении директора, приказ о наделении должностного лица правом подписывать документы от имени ООО «Геон»);

- копию лицензии на оказание услуг радиоподвижной телефонной связи, лицензии на оказание телематических услуг;

- изложить позицию о том, кто является рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы (с учетом положений статьи 3 Закона о рекламе);

- копии заключенных договоров с рекламодателем, копии заявок рекламодателя на распространение рекламы (с отметкой о согласовании текста рекламы);

- кем определен перечень лиц (абонентов), которым будет осуществляться

звонки следующего содержания: «Здравствуйте...меня зовут...компания «Геон». Мы производители спортивного питания. Хотелось бы узнать по поводу сотрудничества и поставки спортивного питания...Компания «Геон» уже более 11 лет на рынке, Вы слышали про нас?» . Представить подтверждающие документы, а также перечень абонентских номеров, которым были осуществлены звонки с рекламной информацией;

- представить копию договора с лицом, осуществившим звонок абоненту за период, когда звонок поступил абоненту, в том числе все дополнительные приложения, соглашения и техническую документацию, а также доказательства исполнения договора (счета, акты выполненных работ, платежные документы с отметкой банка- за период, когда смс-сообщения были направлены абоненту), в случае их наличия;

- представить информацию о том, как фактически (технически) осуществлялась доставка телефонного звонка до абонента. Какую роль выполняет ООО «Геон» в направлении смс-сообщения абоненту по сети радиоподвижной телефонной связи?

- письменные пояснения, в которых указать, соответствует ли рассматриваемая реклама требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе? Правовую позицию подтвердить документальными доказательствами;

- иные сведения и документы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

6. ООО «Спринтсейлз» в срок до 25.05.2021 представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

- письменные пояснения с приложением необходимой документации в чем заключается проект «Геон (аутсортинг продаж)»?

- копию свидетельства о регистрации в налоговом органе;

- копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе;

- копию выписки из ЕГРЮЛ;

- копии учредительных документов (устав, протокол заседания учредителей о назначении директора, приказ о наделении должностного лица правом подписывать документы от имени ООО «Спринтсейлз»);

- копию лицензии на оказание услуг радиоподвижной телефонной связи, лицензии на оказание телематических услуг;

- изложить позицию о том, кто является рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы (с учетом положений статьи 3 Закона о рекламе);

- копии заключенных договоров с рекламодателем, копии заявок рекламодателя на распространение рекламы (с отметкой о согласовании текста рекламы);
- кем определен перечень лиц (абонентов), которым будет осуществляться звонки следующего содержания: *«Здравствуйте...меня зовут...компания «Геон». Мы производители спортивного питания. Хотелось бы узнать по поводу сотрудничества и поставки спортивного питания...Компания «Геон» уже более 11 лет на рынке, Вы слышали про нас?»*. Представить подтверждающие документы, а также перечень абонентских номеров, которым были осуществлены звонки с рекламной информацией;
- представить копию договора с лицом, осуществившим звонок абоненту за период, когда звонок поступил абоненту, в том числе все дополнительные приложения, соглашения и техническую документацию, а также доказательства исполнения договора (счета, акты выполненных работ, платежные документы с отметкой банка- за период, когда смс-сообщения были направлены абоненту), в случае их наличия;
- представить информацию о том, как фактически (технически) осуществлялась доставка телефонного звонка до абонента. Какую роль выполняет ООО «Геон» в направлении смс-сообщения абоненту по сети радиоподвижной телефонной связи?
- письменные пояснения, в которых указать, соответствует ли рассматриваемая реклама требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе? Правовую позицию подтвердить документальными доказательствами;
- иные сведения и документы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

7. Явка лица, участвующего в деле (либо его представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью), является правом, а не обязанностью.

8. Предложить лицу представить иные сведения и материалы, имеющие значение при рассмотрении данного дела.

Все затребованные документы должны быть оформлены в соответствии с требованиями делопроизводства, подписаны должностным лицом и заверены печатью. В случае невозможности представления документов в указанные сроки просим направить их по факсу: 8(8362)56-60-56 либо по электронной почте to12@fas.gov.ru, с последующим направлением по почте.

В случае отсутствия названных документов представить письменное объяснение причины их отсутствия.

Дополнительно сообщаем, что пропуск в здание ограничен: при входе необходимо иметь при себе средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

В связи с чем возможность участия в рассмотрении дела № 012/05/18-427/2021 будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server». Вход в конференцию по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/9712286755>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию о невозможности участия посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 26 мая 2021 года до 17:00.

Приложение: инструкция для участников видеоконференцсвязи – 9 л.,
расписка о согласии.

Заместитель руководителя–

начальник отдела