

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. № 7252/03 от 28.12.2020

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 053/05/18-661/2020 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

28 декабря 2020 года

Великий Новгород

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы

по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <.....> – заместитель руководителя, начальник отдела Управления, рассмотрев материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при осуществлении Индивидуальным предпринимателем <.....> (далее – ИП <.....>) телефонного звонка рекламного характера физическому лицу Г.,

УСТАНОВИЛ:

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 – Публичного акционерного общества «МТС» (далее – 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 установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 Публичного акционерного общества «ВымпелКом» (далее – 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 абонентского номера, принадлежащего 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 дозвонивание).

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

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 антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила),

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 053/05/18-661/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Индивидуальный предприниматель <.....>;

заявитель – физическое лицо Г;

заинтересованные лица – Публичное акционерное общество «МТС» (109147, г.

Москва, ул. Марксистская, д. 4), Публичное акционерное общество «ВымпелКом» (127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14).

3. Назначить дело № 053/05/18-661/2020 к рассмотрению на **28 января 2021 года в 10 часов 00 минут** по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар (бывший пр. К.Маркса), д. 3, каб. 204.

4. Индивидуальному предпринимателю <.....> в срок до **28 января 2021 года** представить письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Индивидуального предпринимателя <.....>, и (или) его представителей (с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими полномочия) для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Лицам, участвующим в деле, копии настоящего определения о возбуждении дела № 053/05/18-661/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе направлены без указания персональных данных ИП <.....>.

Председатель Комиссии

<.....>

В соответствии с пунктом 25 Правил, стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе: знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.