

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 054/05/18-2095/2021 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«08» ноября 2021г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев материалы обращения по факту распространения рекламной информации посредством осуществления 09.09.2021г. в 13:27 телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 16208э от 09.09.2021г.) по факту получения 09.09.2021г. в 13:27 рекламного звонка на номер заявителя <...> от абонента <...>, без предварительного согласия.

Специалистами Новосибирского УФАС России произведено прослушивание аудио-файла, представленного в качестве приложения к заявлению, в результате которого установлено, что данный аудио-файл содержит запись следующего содержания:

«Привет! Сегодня вам готовы предоставить до ста одиннадцати тысяч рублей только по паспорту. Без переплат и процентов. Для зачисления денег на карту нажмите цифру один. Если Вам не нужны деньги, нажмите ноль. Ваш запрос принят, ожидайте смс для оформления займа».

Конец записи.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. (далее – Закон «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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку сообщение, полученное заявителем посредством рассматриваемого звонка, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуге по предоставлению займов), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В силу ч.2 ст. 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). Рассматриваемый звонок был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ч.2 ст.18 Закона «О рекламе».

Для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание и автоматическая рассылка);
- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем, для целей реализации ФАС России возложенных на него полномочий антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий 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).

(Данная позиция также отражена в Письме ФАС России от 26.12.2019 N ДФ/114009/19 "О применении части 2 статьи 18 Закона «О рекламе»).

Рассматриваемые звонки были осуществлены посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением абоненту выбора ответа «*нажмите один*», «*нажмите ноль*». Данное обстоятельство свидетельствует о нарушении рекламодателем требований части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований чч. 1, 2 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «Вымпелком» (вх. № 18669 от 20.10.2021г.), распространителем рассматриваемого звонка является ООО «СОЮЗПРОМСЕРВИС» (юридический адрес: 394036, Воронежская область, город Воронеж, улица Комиссаржевской, 6А, 17, ОГРН: 1023601576261, дата присвоения ОГРН: 15.12.2002, ИНН: 3666085612, КПП: 366601001), которому в силу договора об оказании услуг связи № 772194931 присвоен номер <...>.

Таким образом, на данный момент есть основания считать ООО «СОЮЗПРОМСЕРВИС» рекламодателем рассматриваемых звонков. Следовательно, в действиях ООО «СОЮЗПРОМСЕРВИС» усматриваются признаки нарушения чч.1, 2 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, 2 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 054/05/18-2095/2021 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель: физическое лицо <...>,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «СОЮЗПРОМСЕРВИС» (юридический адрес: 394036, Воронежская область, город Воронеж, улица Комиссаржевской, 6А, 17, ОГРН: 1023601576261, дата присвоения ОГРН: 15.12.2002, ИНН: 3666085612, КПП: 366601001),

3. Назначить дело 054/05/18-2095/2021 к рассмотрению на **«29» ноября 2021г. в 09:45 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4 . **ООО «СОЮЗПРОМСЕРВИС»** д о **«24» ноября 2021г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

4.1) согласие абонента – владельца абонентского номера <...>, предусмотренное ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе»;

4.2) пояснения относительно способа набора номера абонента, которому адресован телефонный звонок, в данном случае – заявителя;

4.3) отзыв на данное определение.

5. В связи со сложной санитарно-эпидемиологической обстановкой и на основании указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» и письма ФАС России от 19.03.2020 № ПЗ/21986/20 стороны уведомляются о возможности участия в заседании «29» ноября 2021 года в 09:45 часов путём использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке: <...> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеорекамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания Комиссии) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

При этом стороны не лишены права лично участвовать в рассмотрении дела при соблюдении масочного режима и иных мер, связанных с недопущением распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19).

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

В случае неявки лиц, участвующих в деле или их представителей, дело может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.

Документы представляются в копиях, заверенных юридическим лицом, за подписью уполномоченного должностного лица, с сопроводительным письмом (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров в документе). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.