

АО «Загрузка»

<...>

ПАО «ВымпелКом»

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 077/05/18-5144/2023 по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе и назначении дела к рассмотрению

«25» апреля 2023 года г. Москва

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы

по городу Москве (далее – Московское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, заместитель руководителя

<...>, рассмотрев материалы по признакам нарушения ПАО «Вымпелком», АО

«Загрузка» части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

(далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

Московским УФАС России на основании заявления физического лица установлен

факт распространения посредством СМС-сообщения на телефонный

номер

<...> рекламы следующего содержания: «25-27.11! ЧЕРНАЯ ПЯТНИЦА!

Новый фитнес 24/7 всего за...», поступившей 14.02.2023 в 11:49 от отправителя

«DDXFITNESS».

Поступление указанной рекламы на телефонный номер <...>

подтверждается скриншотом рассматриваемого СМС-сообщения, а также

детализированной выпиской, представленной заявителем.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ

«О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой является 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования

является 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.

В соответствии с частью 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 распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие

которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания

на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя

из ее содержания.

Заявитель прямо указал на то, что не давал согласие на получение рекламного

СМС-сообщения.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда

Российской Федерации от 18.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения

арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие

абонента должно быть

выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления

на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В настоящем случае отсутствует выраженное согласие абонента именно

на получение рекламы, в том числе от конкретного рекламодателя.

Согласно сведениям реестра российской системы и плана нумерации номер

заявителя <...> закреплен за ПАО «Вымпелком».

В ответ на запрос Московского УФАС России ПАО «Вымпелком» сообщило, что

отправителем рассматриваемого СМС-сообщения с буквенного наименования отправителя

«DDXFITNESS» является АО «Загрузка» (ОГРН 1057746396113, ИНН 7703544582,

юридический адрес: 115280, г. Москва, ул Ленинская Слобода, д. 26, пом. 4Н/1), в

соответствии с заключенным между ними Договором об оказании услуг связи «Билайн»

№496629095 от 31.12.2013 и Дополнительным соглашением №7 от 11.03.2019.

Резюмируя изложенное, при распространении указанной рекламы на телефонный

номер <...> , поступившей 14.02.2023 в 11:49 от отправителя «DDXFITNESS»,

усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося

в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством

использования телефонной связи, в отсутствие согласия абонента на получение рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, статьей 34, части 1, 2 статьи 36 Закона

о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 28 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),

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Принять решение о возбуждении дела № 077/05/18-5144/2023 по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно части 1 статьи 18

Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, – АО «Загрузка» (ОГРН 1057746396113,

ИНН 7703544582); ПАО «Вымпелком» (ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301).

3. Назначить дело № 077/05/18-5144/2023 к рассмотрению на 15 часов 30 минут

«23» мая 2023 года по адресу: г. Москва, Мясницкий пр-д, д. 4, стр. 1, каб. 205

(вход со стороны Мясницкого проезда).

Во исполнение положений абзаца 3 пункта 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), рассмотрение дела будет

проходить дистанционно (посредством видеоконференцсвязи) и состоится в 15 часов

00 минут «23» мая 2023 года.

Для подключения к видеоконференцсвязи необходимо пройти по ссылке:

<https://fas6.tconf.rt.ru/c/8817328207> (либо ввести ее в поисковой строке браузера),

и в назначенное время присоединиться к конференции удобным для вас способом.

Вы также можете направить ходатайство в свободной форме о рассмотрении дела

в отсутствие стороны по делу. Независимо от формы участия в заседании комиссии,

все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены

при рассмотрении дела.

4. АО «Загрузка» на основании статьи 34 Закона о рекламе, пункта 25 Правил

представить в Московское УФАС России в течение 3 (трех) рабочих дней

со дня получения настоящего определения, но не позднее, чем за два рабочих дня до даты

заседания Комиссии, следующие документы и сведения:

копию свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр

юридических лиц;

информацию о рекламодателе, рекламодателе

(рекламодателем) рассматриваемой рекламы с указанием реквизитов

и контактных данных таких лиц (наименование, место нахождения и государственный

регистрационный номер записи о создании юридического лица, иные известные адреса,

e-mail и контактные данные; либо фамилию, имя, отчество, паспортные данные, место

нахождения, основной государственный регистрационный номер записи

о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального

предпринимателя, иные известные адреса, e-mail и контактные данные; либо фамилию,

имя, отчество, адрес, паспортные данные, иные известные адреса, e-mail и контактные

данные);

договор (договоры) на распространение рассматриваемой рекламы

с рекламодателем, рекламодателем (рекламодателями)

с приложением всех имеющихся дополнений, приложений, изменений и т. п.; платежные

документы по оплате данных договоров;

иные договоры в отношении буквенного обозначения, с которого поступило

спорное СМС-сообщение, имеющиеся на момент направления спорного СМС-сообщения (договоры об оказании услуг связи и т. п.), с приложением всех имеющихся

дополнительных соглашений, приложений и т. п., включая платежные документы по оплате

данных договоров; информацию об ином лице (лицах) по указанному договору, включая

наименование (фамилию, имя отчество), сведения о государственной регистрации,

юридические, фактические и почтовые адреса, иные контактные данные;

информацию о направлении рассматриваемой рекламы на телефонный номер

<...>, в том числе в течение одного дня до и (или) после указанных даты

и времени, с обязательным указанием места (субъекта, региона, города и т. п.) получения

сообщения и приложением подтверждающих документов (например, детализация);

предварительное согласие заявителя, абонента на получение указанного

СМС-сообщения;

письменные объяснения и дополнительные материалы по существу рассматриваемого факта распространения рекламы.

5. АО «Загрузка», ПАО «Вымпелком» на основании статьи 34 Закона о рекламе,

пункта 25 Правил представить в Московское УФАС России в течение 3 (трех) рабочих

дней со дня получения настоящего определения, но не позднее, чем за два рабочих дня до

даты заседания Комиссии, следующие документы и сведения:

- сведения о должностном лице (лицах), ответственном за размещение

рассматриваемой рекламы;

- копию приказа о назначении должностного лица (лиц), ответственного за

размещение рассматриваемой рекламы;

- должностную инструкцию лица (лиц), ответственного за размещение указанной

рекламы;

- паспортные данные (фамилия, имя, отчество, серия, номер, место и дата выдачи,

адрес регистрации) должностного лица (лиц), ответственного за размещение

рассматриваемой рекламы;

- трудовой договор с должностным лицом (лицами), ответственным за размещение

рассматриваемой рекламы.

6. АО «Загрузка», ПАО «Вымпелком» на основании статьи 34 Закона о рекламе,

пункта 25 Правил представить в адрес Московского УФАС России не позднее, чем за два

рабочих дня до даты заседания Комиссии, следующие документы и сведения, направив их

СТРОГО в электронной форме на электронную почту to77@fas.gov.ru

и <...>, с ОБЯЗАТЕЛЬНЫМ указанием в теме письма номера

дела:

адрес электронной почты для дальнейшего направления на него процессуальных

документов по делу;

контактные данные представителя (в обязательном порядке номер телефона,

в том числе мобильного, для возможности дистанционного рассмотрения жалобы),

по которому сотрудники Комиссии Управления будут связываться для проведения

конференц связи;

доверенность и копию паспорта (фото/скан страницы с ФИО, фотографией, серией

и номером) на лицо, которое будет представлять интересы при дистанционном рассмотрении.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом, направлены

с приложением сопроводительного письма (с указанием перечня прилагаемых документов,

количества листов и экземпляров).

В случае невозможности представления каких-либо перечисленных документов

и сведений, необходимо представить письменные объяснения о причинах такого

отсутствия.

При представлении документов и сведений просим ссылаться в сопроводительном

письме и в письменных пояснениях на номер данного дела, а также на исходящий номер

настоящего Определения.

Московское УФАС России обращает внимание, что материалы можно направить

в бумажном виде путем почтового отправления или нарочным по адресу Управления:

107078, г. Москва, Мясницкий пр-д, д. 4, стр. 1, продублировав на электронную почту

Управления: to77@fas.gov.ru.

Явка сторон по делу, их законных представителей и (или) представителей

по доверенности обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело может быть

рассмотрено в их отсутствие.

Ознакомление с материалами дела происходит в соответствии с Порядком

ознакомления с материалами дела в Московском УФАС России, утвержденным приказом

Московского УФАС России от 14.02.2019 № 29 (<https://moscow.fas.gov.ru/page/6184>).

Инструкция для участника web-видео конференции размещена на официальном

сайте Московского УФАС России (<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>).

Московское УФАС России рекомендует пользователям при подключении использовать

гарнитуру во избежание помех и проблем с качеством звука во время проведения заседания.

Заместитель руководителя

<...>