

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 054/05/18-1458/2021 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«30» июля 2021г.
Новосибирск

Г.

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе: врио заместителя руководителя управления <...>, рассмотрев заявление физического лица (вх. № 9732э от 02.06.2021г.) по факту получения 01.06.21 в 16:17 от абонента <...> звонка на номер заявителя <...> без предварительного согласия, с признаками нарушения чч. 1, 2 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 9732э от 02.06.2021г.) по факту получения 01.06.21 в 16:17 от абонента <...> звонка рекламного характера на номер заявителя <...> без предварительного согласия.

Специалистами Новосибирского УФАС России «09» июня 2021г. произведено прослушивание аудио-файла, представленного в качестве приложения к заявлению № 9732э от 02.06.2021г., в результате которого установлено, что данный аудио-файл содержит запись следующего содержания:

«Сегодня вам готовы одобрить до сорока тысяч рублей только по паспорту, без переплат и процентов. Для получения денег на карту за десять минут нажмите цифру один».

Конец записи.

В результате рассмотрений заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.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.

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 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 рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Федерального закона "О рекламе".

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

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

Согласно информации, представленной ПАО «Вымпелком» (вх. № 11141 от 23.06.2021г.), распространителем рассматриваемых звонков 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» рекламораспространителем 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, ч.2 ст.36 Закона «О рекламе» и в соответствии с п.4, п.20, п.21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 054/05/18-1458/2021 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.
2. Признать лицами, участвующим 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 № 054/05/18-1458/2021 к рассмотрению на **«18» августа 2021г. в 11:30** часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 915 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «СОЮЗПРОМСЕРВИС» **до «12» августа 2021г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, на основании которых осуществлялось распространение вышеуказанной рекламы (договор на осуществление звонков, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);
- **доказательства наличия предварительного согласия абонента номера <...>на получение рассматриваемой рекламы;**
- 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 проведении заседания «18» августа 2021 года в 11 часов 30 минут по делу № 054/05/18-1413/2021 о нарушении законодательства о рекламе 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 видеокамеры 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 лица, участвующие в деле, не лишены права лично участвовать в рассмотрении данного дела при соблюдении масочного режима и иных мер,

связанных с недопущением распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19).

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

В соответствии с ч.6 ст.19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) -влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

В доверенности представителя должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя ответчика.

В соответствии с ч. 29 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», 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 РФ.