

Середову Денису Петровичу

Обществу с ограниченной
ответственностью «Привет интернет»

ул. Ратная, д. 8, корп. 3, пом. 1, ком. 2Е,
г. Москва, 117628

ОАО «МТТ»

ул. Марксистская, д. 22, стр. 1
г. Москва, 109147

ООО «Т2 Мобайл»

Киевское шоссе 22-й километр, д. 6, стр. 1,
г. Москва, 108811

Заявителю – Т.

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения дела № 053/05/18-658/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть оглашена
20.10.2021

Великий

В полном объеме изготовлено
03.11.2021

Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

/// – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

/// – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

/// – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

рассмотрев дело № 053/05/18-658/2021 от 19.08.2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 05.07.2021 в 09 часов 59 минут на абонентский номер заявителя – Т. +7 902 283 9525 телефонного вызова следующего содержания: «Доброго дня, откройте для себя дебетовую карту Промсвязьбанка, получайте 5 % кэшбэка на покупки, снятие наличных без процентов....для получения нажмите 1»,

в присутствии:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Середов Д.П. надлежащим образом был уведомлен о месте и времени рассмотрения дела, на заседание Комиссии своих представителей не направило,

заявитель – физическое лицо Т. - надлежащим образом был уведомлен о месте и времени рассмотрения дела, на заседание Комиссии не явился,

УСТАНОВИЛА:

06.07.2021 в Управление поступило заявление о нарушении законодательства о рекламе при осуществлении телефонного вызова рекламного характера на его абонентский номер (+7 902 283 9525) в сети оператора подвижной

радиотелефонной связи – Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл») (вх. № 5968 от 06.07.2021 Новгородского УФАС Росси) (далее – Заявление).

В Заявлении указывается на поступление 05.07.2021 в 09 часов 59 минут, телефонного вызова, следующего содержания: «Доброго дня, откройте для себя дебетовую карту Промсвязьбанка, получайте 5 % кэшбэка на покупки, снятие наличных без процентов....для получения нажмите 1». Согласно Заявлению вызов осуществлялся с абонентского номера: +7 912 099 6517.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (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.

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.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признаётся реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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 признаётся распространённой 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).

Указанный выше телефонный вызов рекламного характера адресован неопределенному кругу лиц, направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования (оказание банковских услуг), формирование или

поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и, следовательно, является рекламой.

Из представленной Заявителем аудиозаписи телефонного вызова рекламного характера, поступившей на его абонентский номер (+7 902 283 9525 в 09 часов 59 минут 05.07.2021, содержащих рекламу, следует, что данный вызов совершен при помощи средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание), о чем свидетельствует воспроизведение абоненту заранее записанного аудиофрагмента, представляющего собой речь человека (автоматизированная запись), а также предложение осуществления определенной команды путем нажатия определенной клавиши в тональном режиме телефона.

Кроме того, Заявитель предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством сотовой (подвижной радиотелефонной) связи не давал.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе имеются признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе.

В целях рассмотрения Заявления Новгородским УФАС России был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи – Открытое акционерное общество «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее – ОАО «МТТ») о представлении информации о том, кому принадлежит абонентский номер +7 912 099 6517, зарегистрированный в ОАО «МТТ», с которого был произведен телефонный вызов рекламного характера на абонентский номер (+7 902 283 9525 в 09 часов 59 минут 05.07.2021).

03.08.2021 вх. № 6485 в Новгородское УФАС России поступил ответ ОАО «МТТ», согласно которому абонентский номер +7 912 099 6517 предоставлен в пользование абоненту – Обществу с ограниченной ответственностью «Привет интернет» (ОГРН: 1177746367842, ИНН 7727315937, 117628, г. Москва, ул. Ратная, д. 8, корп. 3, пом. I, ком. 2Е, e-mail: malyamov@zvonok.com; далее – ООО «Привет интернет»).

В соответствии с определением о возбуждении дела от № 053/05/18-658/2021 19.08.2021 от ООО «Привет интернет» были запрошены письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, с описанием известных ООО «Привет интернет» обстоятельств изготовления и (или) распространения указанной рекламы.

15.09.2021 от ООО «Привет интернет» поступили запрошенные письменные пояснения (вх. № 7540 Новгородского УФАС России) следующего содержания.

ООО «Привет интернет» является оператором связи (лицензии от 26.02.2019 №

172440, 172439, 172438, 172437) и администратором сервиса «Звонок» (<https://zvonok.com/>), который предоставляет пользователю техническую платформу для автоматической обработки вызовов (включая, но не ограничиваясь, возможность осуществлять исходящие звонки).

Предоставление технической платформы пользователю для автоматической обработки вызовов означает, что пользователь самостоятельно, без участия ООО «Привет интернет», загружает телефонные номера получателей звонков, сам формирует сообщения (сценарии), которые проигрываются абоненту в течение звонка, самостоятельно определяет их длительность и содержание (включая информационные ролики, воспроизводимые при звонках), а ООО «Привет интернет» предоставляет только программное обеспечение (техническую платформу) для осуществления указанных действий пользователя.

Согласно договору-оферте на сайте <https://zvonok.com/> на странице https://zvonok.com/ru-ru/offer_pri/, заключаемому пользователем при регистрации на сервисе «Звонок», ООО «Привет интернет» не может вмешиваться в деятельность пользователя по обзвону своих клиентов для трансляции своих сообщений. Совершение звонков по заданию пользователей происходит автоматически по алгоритмам программного обеспечения «Звонок» (свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ N2 2020664565).

Деятельность ООО «Привет интернет» при взаимодействии с пользователем, ограничивается осуществлением технического обслуживания сервиса для поддержания его рабочего состояния и нормального функционирования его функций.

В соответствии с письмом ФАС России от 28.04.2011 № АК/6266 «О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе» поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, и рекламодателем не является.

Согласно пункту 5.5. договора-оферты пользователю запрещается распространять через сервис рекламу по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной и подвижной радиотелефонной связи. При этом в соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламой является информация, адресованная неопределенному кругу лиц. Использование сервиса допускается только при условии предварительного согласия адресата на получение звонков. В случае получения администратором запросов, предписаний, определений и пр. от органов, уполномоченных вести надзор в сфере соблюдения законодательства о рекламе содержащих информацию о предполагаемом нарушении пользователем законодательства о рекламе, Пользователь обязуется

самостоятельно, без привлечения администратора, участвовать в рассмотрении всех споров и нести полную ответственность, включая ответственность по уплате штрафов, за свои действия в сервисе. Администратор ни при каких обстоятельствах не может быть признан рекламодателем по звонкам, совершённым пользователем через сервис. Осуществляя взаимодействие с сервисом, пользователь осознает, что является рекламодателем.

Кроме того, согласно договору-оферте, сервис «Звонок» разрешено использовать только для действий, разрешенных законодательством Российской Федерации. Пользователям сервиса запрещено использовать систему в целях, противоречащих законодательству Российской Федерации, с отнесением на него ответственности за любое возможное нарушение в период действия договора:

- пункт 6.3.2. пользователь обязан обеспечить получение всех требуемых законодательством Российской Федерации согласий и разрешений до совершения действий, для которых наличие соответствующих согласий / разрешений является необходимым. Пользователь по первому требованию предъявляет администратору предусмотренные законодательством Российской Федерации согласия / разрешения, указанные выше. В силу пункта 5 ст. ГК РФ, добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

- пункт 9.7. пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность за получение согласия на обработку персональных данных своих контрагентов, и согласия на осуществления рассылок и звонков, для совершения которых он использует сервис Звонок.

- пункт 9.8. пользователь самостоятельно и в полном объеме несёт ответственность за соответствие совершаемых им с использованием сервиса «Звонок» действий действующему законодательству, в том числе законодательству в сфере рекламы.

Техническая реализация алгоритмов программного обеспечения сервиса позволяет пользователю для совершения вызовов использовать как общие номера (которые также используются другими пользователями), так и зарезервированные за ним номера (используемые только конкретным пользователем), что отражено в пункте 3.6. договора-оферты. Вне зависимости от выбранного пользователем способа совершения звонков ООО «Привет интернет» осуществляет автоматизированное журналирование всех вызовов (CDR-логирование), позволяющее однозначно установить звонящего.

Так, согласно представленной информации вышеуказанный рекламный звонок был осуществлен пользователем платформы «Звонок» Середовым Денисом Петровичем (Краснодарский край, г. Сочи).

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

Рекламодателем вышеуказанной рекламы (телефонного вызова рекламного характера) является физическое лицо - Середов Денис Петрович.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе несет рекламодатель (части 7 и 8 статьи 38 Закона о рекламе).

Объяснений по факту выявленных нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе Середовым Денисом Петровичем представлено не было.

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. её рекламодателя – Середова Д.П.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктом 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу Середова Дениса Петровича (354340, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Ленина, д. 298Б, кв. 417), распространенную 05.07.2021 в 09 часов 59 минут при осуществлении телефонного вызова рекламного характера, следующего содержания: «Доброго дня, откройте для себя дебетовую карту Промсвязьбанка, получайте 5 % кэшбэка на покупки, снятие наличных без процентов...для получения нажмите 1» на абонентский номер +7 902 283 9525, совершенного при помощи средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание) и без предварительного согласия абонента на ее

получение, поскольку в ней нарушены требования частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать рекламораспространителю – Середову Денису Петровичу предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

///

Члены комиссии

///

С///