

Заявитель:

<...>

ЛИЦО, В ДЕЙСТВИЯХ, КОТОРОГО

СОДЕРЖАТСЯ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О РЕКЛАМЕ:

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении производства по делу № 014/05/18-779/2022

город Якутск

22 августа 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...> – председателя Комиссии;

<...> – члена Комиссии;

<...> – член Комиссии;

в отсутствие:

заявителя <...> – направившего ходатайство о рассмотрении дела без его участия;

лица в действиях, которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП <...>, гр. <...> – уведомленных надлежащим образом;

рассмотрев посредством сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf» дело №014/05/18-779/2022, возбужденное на основании заявления гр. <...> (вх. №81э от 12.07.2022) в отношении ИП <...>, гр. <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение <...> (вх. №81э от 12.07.2022 г), указывающее на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». В заявлении сообщается о том, что 11.04.2022 г в 9 часов 56 минут на абонентский номер заявителя «+7(952)***-**-***» поступил звонок рекламного характера с номера «+7(960)***-**-***» следующего содержания: «...Здравствуйте. Хотим предложить Вам квартиру в Санкт-Петербурге по разумным ценам и адекватной процентной ставкой по ипотеке. Хотите узнать подробности, нажмите цифру «1»; Вам неудобно говорить, нажмите цифру «2»; покупку не рассматриваете, нажмите цифру «3»».

Антимонопольным органом установлено, что 11.04.2022 г в 9 часов 56 минут на абонентский номер заявителя «+7(952)***-**-**» поступил звонок рекламного характера с номера «+7(960)***-**-**» с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона №38 – ФЗ «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 соглашение было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством телефонного звонка;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством звонка на абонентский номер заявителя «+7(952)***-**-**5», является рекламой.

Согласно материалам рассматриваемого заявления, распространение рекламы осуществлено без предварительного согласия Заявителя на получение рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно сведениям, представленным ПАО «Вымпел - Коммуникации» (вх.№3661э от 20.05.2022), установлено, что абонентский номер «+7(960)***-**-**» выделен на основании договора № 818941938 от 23.10.2021 об оказании услуг связи ИП <...>, который является корпоративным клиентом по договору услуг от 18.02.2022г.

Направление рекламного телефонного звонка осуществлено оператором ПАО «Вымпел - Коммуникации» на основании заключенного договора услуг «Условия оказания услуг связи «Билайн» корпоративным клиентам» (далее – Условия), а также соглашения о передаче прав и обязанностей по указанным Условиям от 18.02.2022г. Абонентский номер с «+7(960)***-**-**», с которого поступило нежелательный телефонный звонок рекламного характера заявителю, выделен ИП <...> (далее – Абонент). При этом обязанность по получению согласия на получение телефонного звонка рекламного характера от абонентов, возложена на Абонента.

Так, в соответствии с пунктом 4 подпунктом 4.1. Условий. Абонент обязан:

(1) использовать абонентское оборудование, соответствующее установленным требованиям законодательства РФ к средствам связи, согласно осуществляющей инструкции по его эксплуатации и с учетом особых распоряжений и правил, действующих на определенной территории. Использовать Услуги исключительно для внутрипроизводственных и иных нужд, не связанных с получением дохода от Услуг.

26.05.2022 от ИП <...> в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило пояснение (вх.№3786э)

ИП <...> поясняет, что Согласно Пользовательского соглашения на исполнение программного продукта (СЕРВИСА), расположенного на доменном имени: botto.ru и его поддоменах ИП <...> предоставляет пользователям, доступ к СЕРВИСУ для реализации возможностей, предусмотренных функционалом СЕРВИСА.

СЕРВИС – это программная продукция, предназначенный для самостоятельного формирования Аудиозаписей/Текстов Пользователем и отправки указанных Аудиозаписей/ Текстов Получателя (Клиентам Пользователя).

СЕРВИС оказывает техническую поддержку, не вмешиваясь и не анализируя содержание сообщений, отправляемых Пользователем, посредством оказания помощи в направлении голосовых/текстовых сообщений соответствующему оператору связи.

Использование СЕРВИСА возможно только в целях, соответствующих законодательству РФ. Соглашаясь с настоящим офертой, Пользователь обязуется не совершать действий, нарушающих законодательства РФ. Любое использование Пользователем СЕРВИСА, с нарушением законодательства РФ, противоречит настоящей Оферте и не соответствует намерениям сторон. В соответствии со статьей 10 ГК РФ, добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Пользователь при работе в СЕРВИСЕ самостоятельно обязан обеспечить получение всех требуемых законодательством РФ согласий и разрешений до совершения действий, для которых наличие соответствующих согласий/ разрешений является необходимым.

И з нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

В данном случае имеются основания считать, что в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является рекламодателем вышеназванной рекламы, как лицо, инициировавшее направление телефонного звонка рекламного характера на абонентский номер Заявителя без его согласия.

27.06.2022 от ИП <...> в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило пояснение (вх.№4714).

ИП <...> сообщает, что является в соответствии с пунктом 14 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» оператором рекламной системы - лицо, осуществляющее

деятельность по обеспечению функционирования рекламной системы.

В данном случае, лицо, осуществляющее деятельность по обеспечению функционирования рекламной системы с помощью СЕРВИСА, расположенного на доменном имени: botto.ru

Согласно, Пользовательского соглашения на использование программного продукта (СЕРВИСА), расположенного на доменном имени: botto.ru и его поддоменах ИП Разиньков Р.В. предоставляет пользователям – физическим или юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, получивший доступ к СЕРВИСУ для реализации возможностей, предусмотренных функционалом СЕРВИСА.

Пользователь при работе в СЕРВИСЕ самостоятельно обязан обеспечить получение всех требуемых законодательством РФ согласий и разрешений до совершения действий, для которых наличие соответствующих согласий/разрешений является необходимым

А так же ИП <...> сообщает, что 11.04.2022 в 09:56 на абонентский номер Заявителя «+7(952)***-**-**» телефонный звонок с номера «+7(960)***-**-**» был осуществлен Пользователем СЕРВИСА гр. <...>.

28.06.2022 от гр. <...> в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило пояснение (вх.№106э).

Гр. <...> сообщает, что договор с ИП <...> не заключался, соблюдала правила Сервиса, ссылка: <https://botto.ru/agreement/>. О необходимости брать согласие мне ранее известно не было. Договоров и иных документов по данному телефонному звонку не оформляла, т.к. не занимается указанной деятельностью на постоянной основе, предпринимателем не являюсь.

На основании изложенного, гр. <...> просит учесть при вынесении решения, что данное нарушение было совершено впервые, ограничиться предупреждением.

22.08.2022 в ходе рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу об истребовании от ИП <...>и гр. <...> дополнительных сведений и документов, необходимых для рассмотрения дела № 014/05/18-779/2022 по существу, рассмотрение настоящего дела подлежит отложению.

Согласно абзацу 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, рассмотрение дела может быть отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, по мнению антимонопольного органа, необходимо.

На основании изложенного, руководствуясь абзацами 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

определила:

1. Отложить рассмотрение дела № 014/05/18-779/2022 **на 06 сентября 2022 года в 15 часов 00 минут** по якутскому времени удаленно, посредством сервиса web видеоконференцсвязи «TrueConf», от ПАО «Ростелеком»; вход в конференцию по ссылке: <https://cdto04.digital.gov.ru/c/7689816640>
2. Явка гр. <...>, ИП <...>, <...> (представителей с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна

Сторонам для рассмотрения дела № 014/05/18-779/2022 по существу, необходимо до начала рассмотрения дела направить на электронную почту to14@fas.gov.ru (to14-gulyaeva@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела (доверенность на представителя с приложением копии документа, удостоверяющего его личность, либо копию решения об избрании законного представителя юридического лица с приложением копии документа, удостоверяющего его личность). Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления Стороной документов, не подписанных ЭЦП, при рассмотрении жалобы представитель такой Стороны обязан продемонстрировать членам Комиссии Якутского УФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

При невозможности участия в режиме видеоконференцсвязи не позднее даты и времени начала рассмотрения дела по существу в электронной форме уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (факс +7 (4112) 428046, т. 500-567 (113), to14@fas.gov.ru (to14-gulyaeva@fas.gov.ru).

При отсутствии возможности использования сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf» участвующая в деле сторона вправе направить на адрес электронной почты to14@fas.gov.ru ходатайство о рассмотрении дела удаленно с применением любого другого программного обеспечения (Skype, FaceTime, WhatsApp и др.) с указанием номера телефона.

3. ИП <...> в срок **до 02.09.2022г.** представить следующие сведения (документы):

3.1. документы, подтверждающие факт регистрации и принятия оферты Пользовательского соглашения гр. <...> на официальном сайте botto.ru (распечатки с сайта, снимки экрана, документы, подтверждающие внесение платы за использование СЕРВИСОМ гр. <...> и пр.);

3.2. документы, подтверждающие факт совершения гр. <...> 11.04.2022 в 9 часов 56 минут с номера «+7(960)***-**-***» на абонентский номер заявителя «+7(952)***-**-***» телефонного звонка рекламного характера следующего содержания: *«...Здравствуйте. Хотим предложить Вам квартиру в Санкт-Петербурге по разумным ценам и адекватной процентной ставкой по ипотеке. Хотите узнать подробности, нажмите цифру «1»; Вам неудобно говорить, нажмите цифру «2»; покупку не рассматриваете, нажмите цифру «3»»;*

3.3. указать, когда и каким способом ИП <...> получил сведения об абонентском

номере заявителя «+7(952)***-**-**», приложить подтверждающие документы;

3.4. подробно пояснить почему телефонный звонок рекламного характера на абонентский номер заявителя «+7(952)***-**-**» гр. <...> совершен с номера «+7(960)***-**-**», принадлежащего ИП <...>, приложить подтверждающие документы;

3.5. письменные пояснения, содержащее подробную информацию о порядке предоставления физическим или юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям доступ к СЕРВИСУ (принятие оферты) и порядок формирования аудиозаписей/текстов пользователем и отправки указанных аудиозаписей/текстов абонентам (клиентам).

4. гр. <...> в срок **до 02.09.2022г.** представить следующие сведения (документы):

4.1. документы, подтверждающие факт регистрации и принятия оферты Пользовательского соглашения гр. <...> на официальном сайте botfo.ru (распечатки с сайт снимки экрана, документы, подтверждающие внесение платы за использование СЕРВИСОМ и пр.);

4.2. документы, подтверждающие факт совершения 11.04.2022 в 9 часов 56 минут с номера «+7(960)***-**-**» на абонентский номер заявителя «+7(952)***-**-**» телефонного звонка рекламного характера следующего содержания: *«...Здравствуйте. Хотим предложить Вам квартиру в Санкт-Петербурге по разумным ценам и адекватной процентной ставкой по ипотеке. Хотите узнать подробности, нажмите цифру «1»; Вам неудобно говорить, нажмите цифру «2»; покупку не рассматриваете, нажмите цифру «3»»;*

4.3. указать, когда и каким способом гр. <...> получила сведения об абонентском номере заявителя «+7(952)***-**-**», приложить подтверждающие документы;

4.4. подробно пояснить почему телефонный звонок рекламного характера на абонентский номер заявителя «+7(952)***-**-**» гр. <...> совершен с номера «+7(960)***-**-**», принадлежащего ИП <...>, приложить подтверждающие документы.

Представляемые копии документов должны быть заверены печатью организации и подписью руководителя или иного лица с доверенностью, представлены с сопроводительным письмом и письменными пояснениям.

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>