

Исх. №АЯ-08/7503 от 05.06.2020 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

№016/05/18-280/2020 в отношении ООО "Вектор" (601900, Владимирская область, г. Ковров, проспект Ленина, д.34, ОГРН: 1083332001213, Дата присвоения ОГРН: 23.05.2008, ИНН: 3305061684, КПП: 330501001) и ООО "Группа Бринэкс" (445030, Самарская область, г. Тольятти, ул. 40 лет Победы 9, помещение 98, ОГРН: 1051614193113, Дата присвоения ОГРН: 29.11.2005, ИНН: 1650134050, КПП: 632101001), ООО «Фастком» (115191, г. Москва, ул. Мытная, д. 66, этаж 3, ОГРН: 1117746465440, Дата присвоения ОГРН: 16.06.2011, ИНН: 7702764401, КПП: 772501001) по факту несанкционированных телефонных звонков от 24.12.2019 с заранее записанными аудиофрагментами с текстом "Здравствуйте уважаемый автовладелец, автосервис Колёса Даром подготовит ваш автомобиль по самым низким ценам, всего за 599 рублей вам заменят масло в двигателе, воздушные салонные фильтры проведут диагностику подвески, количество записей по акции ограничено, если данное предложение именно для вас нажмите цифру 1", что имеет признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии:

представителя ООО «Фастком»

представителя ООО «Группа Бринэкс»

в отсутствии:

- представителя ООО "Вектор",

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение от <...> (Вх. 20787/ж от 25.12.2019) по факту несанкционированных телефонных звонков, поступивших с номеров <...> и <...>, с заранее записанными аудиофрагментами с текстом "Здравствуйте уважаемый автовладелец, автосервис Колёса Даром подготовит ваш автомобиль по самым низким ценам, всего за 599 рублей вам заменят масло в двигателе, воздушные салонные фильтры проведут диагностику подвески, количество записей по акции ограничено, если данное предложение именно для вас нажмите цифру 1".

Согласно информации, предоставленной ПАО "Вымпелком", телефонный номер <...> принадлежит ООО "Вектор" (601900, Владимирская область, г. Ковров, проспект Ленина, д.34, ОГРН: 1083332001213, Дата присвоения ОГРН: 23.05.2008, ИНН: 3305061684, КПП: 330501001).

Согласно информации, предоставленной ООО "Фастком", телефонный номер <...> принадлежит ООО "Группа Бринэкс" (445030, Самарская область, г. Тольятти, ул. 40 лет Победы 9, помещение 98, ОГРН: 1051614193113, Дата присвоения ОГРН: 29.11.2005, ИНН: 1650134050, КПП: 632101001).

Рекламные звонки были отправлены заявителю от ООО "Вектор" (601900, Владимирская область, г. Ковров, проспект Ленина, д.34, ОГРН: 1083332001213, Дата присвоения ОГРН: 23.05.2008, ИНН: 3305061684, КПП: 330501001) которому принадлежит номер <...> и ООО "Группа Бринэкс" (445030, Самарская область, г. Тольятти, ул. 40 лет Победы 9, помещение 98, ОГРН: 1051614193113, Дата присвоения ОГРН: 29.11.2005, ИНН: 1650134050, КПП: 632101001) которому принадлежит номер <...>. Заявитель утверждает, что не давал согласие на получение данных рекламных звонков.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

В соответствии со статьями 33, 34 Закона «О рекламе» Управление осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" установлен запрет на использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

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 дозвонивание).

Согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушения части 1,2 статьи 18 несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО "Группа Бринэкс" (445030, Самарская область, г. Тольятти, ул. 40 лет Победы 9, помещение 98, ОГРН: 1051614193113, Дата присвоения ОГРН: 29.11.2005, ИНН: 1650134050, КПП: 632101001).

Комиссией было выяснено, <...>, дал согласие на получение рекламных звонков, во

время регистрации на сайте ООО «Группа Бринэкс». <...> при заполнении анкеты на сайте «Колёса даром» дал согласие на получение рекламных акций от ООО «Группа Бринэкс».

Также, приложенный заявителем номер <...> был указан с опечаткой, так как ООО "Вектор" не вело никакой деятельности с ООО "Группа Бринэкс" и не имеет никакого отношения к делу.

На заседании Комиссии от 08.04.2020г. ООО "Группа Бринэкс" ссылалось на то что рекламораспространителем является ООО «Фастком». Однако согласно договору № 14092018-01 от 01.10.2018г ООО «Фастком» предоставляет услуги по пользованию системы «voximplant». Представитель ООО «Фастком» пояснил, что для ООО "Группа Бринэкс" был создан личный кабинет в системе «voximplant», доступ предоставлен только ООО "Группа Бринэкс".

Согласно пункту 3.3.6 договора №14092018-01 от 01.10.2018г. ООО "Группа Бринэкс" обязаны не использовать Услуги в целях, противоречащих действующему законодательству Российской Федерации.

Через систему «voximplant» ООО "Группа Бринэкс" осуществляла автодозвон. Система автоматически набирала номера клиентов ООО "Группа Бринэкс", после того, как клиент брал трубку, система «voximplant» запускала заранее записанный рекламный текст «Здравствуйте уважаемый автовладелец, автосервис Колёса Даром подготовит ваш автомобиль по самым низким ценам, всего за 599 рублей вам заменят масло в двигателе, воздушные салонные фильтры проведут диагностику подвески, количество записей по акции ограничено, если данное предложение именно для вас нажмите цифру 1», после нажатия цифры 1, клиента переводили на оператора. В систему «voximplant» ООО "Группа Бринэкс" загружала «call list», то есть документ формата Excel, где были указаны номера телефонов, которые система «voximplant» обзванивала с заранее записанным аудиофрагментом.

На заседание Комиссии ООО «Фастком» представили детализацию звонков ООО «Группа Бринэкс» за период с 17.12.2019 по 31.12.2019. В представленном документе указано, что с номера <...> ООО «Группа Бринэкс» осуществлялись тысячи звонков в день, при помощи системы автонабора «voximplant» согласно договору с ООО «Фастком» от 01.10.2018г.

Согласно детализации звонков, представленной ООО «Фастком», ООО "Группа Бринэкс" осуществляло звонки с 17.12.2019г. по 30.12.2019, с 6:30 до 12:40 без перерыва, каждую минуту, с номеров <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, что доказывает факт использования средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека.

Согласно детализации звонков, представленной ООО «Фастком» с номера <...> в период с 17.12.2019г. по 30.12.2019 было осуществлено двадцать тысяч сто тридцать звонков.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что ООО "Группа Бринэкс" использовало средство выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека, что является нарушением части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Рекламный текст ООО «Группа Бринэкс» "Здравствуете уважаемый автовладелец, автосервис Колёса Даром подготовит ваш автомобиль по самым низким ценам, всего за 599 рублей вам заменят масло в двигателе, воздушные салонные фильтры проведут диагностику подвески, количество записей по акции ограничено, если данное предложение именно для вас нажмите цифру 1", имеет признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 и пункта 1 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе» является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Согласно статье 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе:

1) сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов "лучший", "первый", "номер один", "самый", "только", "единственный", иных слов или обозначений, создающих впечатление о

превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными;

2) сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в котором отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или параметров либо результаты сравнения не могут быть объективно проверены;

3) сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, основанное исключительно на незначительных или несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товара.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» При рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы - это 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.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Признать рекламу ООО «Группа Бринэкс» (445030, Самарская область, г. Тольятти, ул. 40 лет Победы 9, помещение 98, ОГРН: 1051614193113, Дата присвоения ОГРН: 29.11.2005, ИНН: 1650134050, КПП: 632101001), «Здравствуйте уважаемый автовладелец, автосервис Колёса Даром подготовит ваш автомобиль по самым низким ценам, всего за 599 рублей вам заменят масло в двигателе, воздушные салонные фильтры проведут диагностику подвески, количество записей по акции ограничено, если данное предложение именно для вас нажмите цифру 1», распространяемую в г. Казань, по сетям электросвязи, несоответствующей части 2 статьи 18, пункту 1 части 2 статьи 5 и пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе».

Исключить из числа лиц в чьих действиях содержатся признаки нарушения Федерального Закона «О рекламе», ООО «Фастком» (115191, г. Москва, ул. Мытная, д. 66, этаж 3, ОГРН: 1117746465440, Дата присвоения ОГРН: 16.06.2011, ИНН: 7702764401, КПП: 772501001) и ООО «Вектор» (601900, Владимирская область, г. Ковров, проспект Ленина, д.34, ОГРН: 1083332001213, Дата присвоения ОГРН: 23.05.2008, ИНН: 3305061684, КПП: 330501001)

Выдать ООО «Группа Бринэкс» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе в части использования средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание), а также использовании текста «Здравствуйте уважаемый автовладелец, автосервис Колёса Даром подготовит ваш автомобиль по самым низким ценам, всего за 599 рублей вам заменят масло в двигателе, воздушные салонные фильтры проведут диагностику подвески, количество записей по акции ограничено, если данное предложение именно для вас нажмите цифру 1» без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)