

ООО «Ньюстар»

пр-кт. Королева, д. 25, корп. А, кв. 81,

г. Ростов-на-Дону, 344113

e-mail: newstar_rostov@rambler.ru

Заявителю – физическому лицу Б.

Исходящие № 6754/03 от 23.11.2020

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 053/05/18-606/2020

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

23 ноября 2020 года

Великий Новгород

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе «...» – заместитель руководителя Управления, рассмотрев материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при осуществлении Обществом с ограниченной ответственностью «Ньюстар» телефонного звонка рекламного характера на абонентский номер физического лица – Б., содержащего рекламу компании «ЕКБ» об открытии медицинского массажного центра в г. Гатчина,

УСТАНОВИЛ:

24.09.2020 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица Б. (далее – Заявитель) о признаках нарушения законодательства о рекламе при осуществлении телефонного вызова рекламного характера на её абонентский номер (+79052893360) в сети оператора связи «Tele2» (вх. № 6690 от 24.09.2020 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

В Заявлении указывается на поступление 23.09.2020 в 09 часов 58 минут на абонентский номер Заявителя +7 905 289 33 60 телефонного вызова, содержащего рекламу компании «ЕКБ» об открытии медицинского массажного центра в г. Гатчина. Согласно Заявлению вызов был осуществлен с абонентского номера +7 965 250 57 72.

Таким образом, Заявитель указывает на признаки наличия в факте распространения посредством телефонной связи вышеуказанной рекламы нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе).

В целях рассмотрения Заявления Новгородским УФАС России был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи – Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл») о представлении копии договора, заключенного между ООО «Т2 Мобайл» и Заявителем на оказание услуг мобильной связи по абонентскому номеру +7 905 289 33 60, а также детализации, предоставленных Заявителю по указанному абонентскому телефонному номеру, услуг за 23.09.2020 (далее – Детализация) (исх. № 5911/03 от 28.09.2020 Новгородского УФАС России).

Согласно информации, представленной в Управление оператором связи ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 6996 и № 6999 от 08.10.2020 Новгородского УФАС России), установлено следующее.

Согласно данным о принадлежности телефонных номеров к операторам связи полученных из официальных источников: Выписки из Реестра Российской системы и плана нумерации на сайте Федерального агентства связи (с определением региона оператора связи) (<https://rossvyaz.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii>) и Базы данных перенесенных абонентских номеров Федерального государственного унитарного предприятия «Центральный научно-исследовательский институт связи» (с 1 декабря 2013 года определено оператором базы данных перенесенных абонентских номеров в соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 9 октября 2013 г. № 1832-р) (<https://zniis.ru/bdnpn/check>) телефонный номер <...> 905 289 33 60 принадлежит Акционерному обществу «Санкт-Петербург Телеком» (ОГРН 1027809223903, ИНН 7815020097, сокращенное название – АО «Теле2-Санкт-Петербург»).

АО «Теле2-Санкт-Петербург» входит в группу компаний «Tele2» и оказывает услуги связи под брендом «Tele2». ООО «Т2 Мобайл» является управляющей компанией АО «Теле2-Санкт-Петербург».

ООО «Т2 Мобайл», действующее на основании выданных лицензий, осуществляет оказание услуг связи гражданам и юридическим лицам в соответствии с требованиями Закона о связи, на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи. Правила оказания услуг телефонной связи утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации № 1342 от 09.12.2014.

21.10.2018 между абонентом – Заявителем и оператором связи АО «Теле2-Санкт-Петербург» заключен договор оказания услуг связи «Tele2», вследствие чего Заявителю был выделен абонентский номер <...> 951 671 54 27 (далее – Договор).

В связи с тем, что абонентский номер +7 905 289 33 60 был переведен по процедуре MNP с сохранением номера в сеть АО «Теле2-Санкт-Петербург», в Договоре указан временный номер <...> 951 671 54 27, выделенный абоненту при переходе по MNP. Фактически за Заявителем закреплен абонентский номер +7 905 289 33 60.

Договор, заключенный между АО «Теле2-Санкт-Петербург» (ООО «Т2 Мобайл») и абонентом (Заявителем), состоит из:

- инфо-карты, содержащей учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере и тому подобных сведений, идентифицирующих абонента и индивидуализирующие условия, на которых будут оказываться услуги связи;
- текста публичных условий оказания услуг связи «Tele2», которые, в соответствии со статьей 426 ГК РФ, являются одинаковыми для всех потребителей и размещены в свободном доступе на официальном сайте компании «Tele2» сети интернет по адресу <https://spb.tele2.ru/api/media/content?contentId=m2040035> (далее – Условия).

Среди прочих условий оказания услуг связи, в т.ч. указанных в Условиях, инфо-карта Договора содержит следующее:

«Настоящим абонент выражает свое согласие на возможность получения от Оператора и иных лиц рекламной информации, распространяемой по сетям связи. Если не согласен
.»

Согласно Договору указанный выше чек-бокс инфо-карты (информационное окно Договора «Если не согласен ») при заключении Договора 21.10.2018 Заявителем был заполнен, т.е. присутствует выраженный отказ Заявителя от данного условия Договора.

Вышеуказанное обстоятельство свидетельствует о том, что при заключении с оператором сотовой связи ООО «Т2 Мобайл» Договора, Заявитель выразил свой отказ от получения рекламы при использовании услуг.

Также, информацией, представленной в Управление оператором связи ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 6996 и № № 6999 от 08.10.2020 Новгородского УФАС России), подтверждается факт осуществления 23.09.2020 в 09 часов 58 минут на абонентский номер <...> 905 289 33 60 входящего телефонного вызова.

Следует отметить, что и длительность состоявшегося 23.09.2020 в 09 часов 58 минут телефонного разговора, указанная в информации, представленной в Управление оператором связи, совпадает с длительностью, обжалуемого Заявителем, телефонного звонка рекламного характера.

Однако, абонентский номер <...> указанный в Заявлении, с которого был осуществлен данный телефонный вызов, не совпадает с абонентским номером, указанным в Детализации. А именно, из Заявления следует, что телефонный звонок рекламного характера был осуществлен с абонентского номера +7 965 250 57 72 (подтверждается, в том числе, скриншотами экрана мобильного телефона Заявителя (вх. № 7035 от 09.10.2020 Новгородского УФАС России)), а согласно информации, предоставленной оператором сотовой связи ООО «Т2 Мобайл» – с абонентского номера +7 965 250 57 68.

В целях осуществления функций по государственному контролю в области рекламы, возложенных на антимонопольные органы Законом о рекламе и выяснения обстоятельств, указанных в Заявлении, в соответствии со статьями 33, 34 указанного Закона были подготовлены и направлены:

- запрос в адрес оператора связи – Публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом») о представлении информации о том, кому

принадлежат абонентские номера +7 965 250 57 68 и +7 965 250 57 72, зарегистрированные в ПАО «ВымпелКом» с одного из которых 23.09.2020 в 09:58 был произведен телефонный вызов рекламного характера на абонентский номер +7 905 289 33 60 (исх. № 6093/03 от 12.10.2020 Новгородского УФАС России);

- запрос в адрес оператора связи – ПАО «ВымпелКом» о представлении письменных пояснений по факту указания в Заявлении (в скриншотах экрана мобильного телефона Заявителя) и в Детализации различных абонентских номеров (+7 965 250 57 68 и +7 965 250 57 72, соответственно), с которых 23.09.2020 в 09:58 был произведен телефонный вызов рекламного характера на абонентский номер +7 905 289 33 60 (исх. № 6163/03 от 15.10.2020 Новгородского УФАС России);
- аналогичный запрос в адрес оператора связи – ООО «Т2 Мобайл» о представлении письменных пояснений по вышеуказанному факту (исх. № 6162/03 от 15.10.2020 Новгородского УФАС России).

22.10.2020 вх. № 7403 в Новгородское УФАС России поступил ответ ПАО «ВымпелКом», согласно которому абонентские номера «Билайн» +7 965 250 57 68 и +7 965 250 57 72 предоставлены в пользование абоненту – Обществу с ограниченной ответственностью «Ньюстар» (ИНН 6161092388, ОГРН 1206100026791; 344113, г. Ростов-на-Дону, пр-кт Королева, д. 25, корп. А, кв. 81, e-mail: newstar_rostov@rambler.ru; далее – ООО «Ньюстар») на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 21.08.2020 № 765453969 (далее – Договор с ООО «Ньюстар»).

Оборудованием ПАО «ВымпелКом» зафиксирован исходящий вызов с номера +7 965 250 57 68 на абонентский номер +7 905 289 33 60 23.09.2020 в 09 часов 58 минут.

В рамках Договора с ООО «Ньюстар» на основании заявления от 21.08.2020 указанному абоненту предоставлена услуга «Облачная АТС». Условия предоставления данной услуги одинаковы для всех абонентов ПАО «ВымпелКом» и размещены на сайте <https://moskva.beeline.ru/business/help/documents/usloviya-i-prilozheniya/dopolnitelnye-servisy/>.

Услуга «Облачная АТС» позволяет клиенту (абоненту) переадресовывать исходящий вызов с одного своего номера (основного многоканального номера АТС) на другой, при этом на экране принимающего устройства вызываемого абонента может отображаться номер телефона, на который был переадресован исходящий вызов, а в детализации услуг связи номер <...> с которого вызов был совершен фактически. В любом случае оба номера принадлежат одному и тому же абоненту. В рассматриваемом случае исходящий вызов был совершен с номера +7 965 250 57 68 (основной многоканальный номер АТС ООО «Ньюстар» при подключении услуги «Облачная АТС»), который отражен в Детализации в качестве исходящего вызова, а на экране телефона заявителя отобразился номер <...> 965 250 57 72, поскольку он использовался для переадресации исходящего вызова с номера +7 965 250 57 68.

В ответе ООО «Т2 Мобайл» на соответствующий запрос Новгородского УФАС России содержалось указание на аналогичные обстоятельства (вх. № 7408 от 22.10.2020 Новгородского УФАС России).

Таким образом, указанный в Заявлении исходящий телефонный вызов, поступивший 23.09.2020 в 09 часов 58 минут на абонентский номер Заявителя +7 905 289 33 60, содержащий рекламу компании «ЕКБ» об открытии медицинского массажного центра в г. Гатчина, фактически был осуществлен с абонентского номера +7 965 250 57 68, абонентом которого является ООО «Ньюстар».

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

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.

Указанный выше телефонный вызов рекламного характера адресованы неопределенному кругу лиц, направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги медицинского массажного центра в г. Гатчина, реализуемые лицом под коммерческим обозначением – компания «ЕКБ»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и, следовательно, являются рекламой.

Лицом, осуществившим распространение по сетям связи указанной выше рекламы (услуги медицинского массажного центра в г. Гатчина, реализуемые лицом под коммерческим обозначением – компания «ЕКБ») является ООО «Ньюстар».

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

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из представленных оператором связи – ООО «Т2 Мобайл» сведений следует, что абонент ООО «Т2 Мобайл», за которым закреплен абонентский номер +7 905 289 33 60 (Заявитель), выразил свой отказ от получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи.

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

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

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

Рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы (телефонные вызовы рекламного характера) является ООО «Ньюстар».

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

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в

соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 053/05/18-606/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:
 - лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Общество с ограниченной ответственностью «Ньюстар» (ИНН 6161092388, ОГРН 1206100026791; 344113, г. Ростов-на-Дону, пр-кт Королева, д. 25, корп. А, кв. 81);
 - заявитель – физическое лицо Б.
3. Назначить дело № 053/05/18-606/2020 к рассмотрению на **21 декабря 2020 года в 11 часов 00 минут** по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 3, каб. 204.
4. Обществу с ограниченной ответственностью «Ньюстар» в срок до **15 декабря 2020 года** представить:
 - текст рекламного сообщения, доведенного посредством телефонного вызова на вышеуказанный абонентский номер Заявителя;
 - письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Явка Общества с ограниченной ответственностью «Ньюстар» (в лице представителя с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими полномочия), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Председатель Комиссии

«...»

В соответствии с пунктом 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, 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 Российской Федерации.