

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №054/05/18-25/2020 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«09» января 2020г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе И.В. Волохина - заместитель руководителя управления-начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы дела по факту распространения рекламной информации по сетям электросвязи с признаками нарушения требований ч.1,2 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») посредством звонка на абонентский номер <....>,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№13109э от 07.11.2019г.) по факту распространения рекламной информации по сетям электросвязи с нарушением требований ч.1,2 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» посредством звонка на абонентский номер <....>, следующего содержания:

«Здравствуйте. Разрешите я расскажу о целях своего звонка... Медицинский центр по лечению и восстановлению позвоночника ведет запись на аппаратное обследование позвоночника и консультацию врача-невролога без оплаты. Программа на бесплатной основе действует для граждан Российской Федерации, проживающих в Санкт-Петербурге, женщин в возрасте от 40 до 72 лет и мужчин от 48 до 72 лет. Если Вы входите в данную возрастную группу и хотите записаться на прием, скажите – да... Извините, плохо слышно. Повторите, пожалуйста, Вы хотите записаться на бесплатное обследование? Скажите, да или нет... Замечательно. Переключаю Вас на регистратуру центра. (Гудок) Здравствуйте. Медицинский центр... Меня зовут Анна. Скажите, пожалуйста, сколько Вам полных лет?... Медицинский центр по лечению и восстановлению позвоночника, находимся рядом со станцией метро «Василеостровская»... Всего доброго».

При рассмотрении данного заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно детализации, **06.11.2019г. в 17:49:08** на абонентский номер заявителя <....> поступил звонок с номера <....> с указанным выше содержанием.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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;

объект рекламирования - это 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.

Таким образом, из вышеуказанных обстоятельств следует, что данное сообщение носит рекламный характер, привлекая внимание к Медицинскому центру по лечению и восстановлению позвоночника и непосредственно к услугам – аппаратному обследованию позвоночника и консультации врача-невролога, оказываемым данной компанией.

В силу требований, установленных ч.1 ст.18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В силу требований, установленных ч.2 ст.18 ФЗ «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).

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. При этом анализ аудиозаписи разговора, представленной заявителем, показал, что данный звонок осуществлялся автоматически, без участия человека.

Следовательно, данное обстоятельство указывает на наличие признаков нарушения ч.ч.1, 2 ст.18 Закона «О рекламе».

Согласно ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе», реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Рассматриваемая реклама содержит информацию об оказании следующих услуг: аппаратное обследование позвоночника и консультация врача-невролога.

При этом предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, отсутствует.

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

Ответственность за нарушение требований ч.7 ст.24 Закона «О рекламе» несет как рекламораспространитель, так и рекламодатель (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; рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с ответом ПАО «Мегафон», абонентский номер <...> с которого осуществлен данный звонок, принадлежит ООО «НС Клиник» (ИНН 7801662383, ОГРН 1197847079704, дата регистрации: 03.04.2019, адрес: ул. Линия Кадетская в.о., дом 27/5, литер А, помещение 1-Н, г.Санкт-Петербург, 199004), что подтверждается Договором на оказание услуг связи от 12.09.2019г.

Из совокупности и взаимосвязи доказательств, представленных в материалах дела следует, что именно ООО «НС Клиник» является лицом, инициировавшим звонок заявителю. Реклама по способу ее доведения свидетельствует о цели размещения - привлечении внимания неопределенного круга лиц к предлагаемым услугам.

Таким образом, рекламораспространителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «НС Клиник» (ИНН 7801662383).

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, ч.2 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.20, п.21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №054/05/18-25/2020 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.
2. Признать лицом, участвующим в деле:

заявитель: физическое лицо <...>,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «НС Клиник» (ИНН 7801662383, ОГРН 1197847079704, дата регистрации: 03.04.2019, адрес: ул. Линия Кадетская в.о., дом 27/5, литер А, помещение 1-Н, г.Санкт-Петербург, 199004).

3. Назначить дело 054/05/18-25/2020 к рассмотрению на **«07» февраля 2020г. в 10-00 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «НС Клиник» до «03» февраля 2020г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- 4.1) информация о лице, осуществившем звонок с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя;
- 4.2) доказательства наличия предварительного согласия абонента: <...> на получение рекламной информации об услугах, указанных в сообщении;
- 4.3) отзыв на данное определение.

Документы представляются в копиях, заверенных юридическим лицом, за подписью уполномоченного должностного лица, с сопроводительным письмом (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров в документе). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

Согласно ч.5 ст. 19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление сведений (информации) по требованию федерального антимонопольного органа, его территориального органа, а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

В случае неявки, дело будет рассмотрено в отсутствие представителя.

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.