

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №046/05/18-6/2021

Резолютивная часть решения объявлена 09.02.2021г.
г.Курск

Решение в полном объеме изготовлено 12.02.2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

(...)- врио руководителя Курского УФАС России, председатель Комиссии;

(...) – ведущий специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России, член Комиссии;

(...) - специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России, член Комиссии,

рассмотрев дело по признакам нарушения юридическим лицом - Обществом с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» (ИНН 7841039841, ОГРН 1167847220518; адрес места нахождения: 191028, г. Санкт-Петербург, Литейный проспект, д. 26 корпус А) ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», посредством видеоконференцсвязи <https://fas3.tconf.rt.ru/c/1857155263>, в отсутствие гражданки Б.О.В. (о времени и месте рассмотрения дела уведомила надлежащим образом), в отсутствие представителя ООО «Красота и здоровье» (о времени и месте рассмотрения дела Общество уведомяно надлежащим образом; заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсуствии представителя ООО «Красота и здоровье» (вх.№510 от 08.02.2021г.),

УСТАНОВИЛА:

В Курское УФАС России поступило заявление (вх.№226-э от 25.11.2020г.) гражданки Б.О.В. (телефонный номер (...)) о незаконном, по мнению заявителя, распространении рекламы по сетям электросвязи посредством телефонного звонка, что содержит признаки нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

ФАС России письмом от 16.12.2020г. №АК/110684/20, в соответствии с п.6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. №508), наделила Курское УФАС России полномочиями по рассмотрению заявления и возбуждению и рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе.

Как следует из содержания обращения и представленного заявителем аудио-файла, 13.07.2020г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер (...) гражданки Б. О.В. поступил телефонный звонок следующего содержания: *«Сейчас мы приглашаем Вас посетить врачей без материальных затрат. Это флеболог, дермато-косметолог, ортопед-травматолог, трихолог (диагностика волос) и диетолог (если есть превышение веса). Интересно какое-то направление? Более подробно расскажу».* Далее, между звонящим и гражданкой Булавиной О.В. последовал следующий диалог:

«- Расскажите, пожалуйста, откуда у вас мой номер?»

- Это подается номер горячая линия, обезличенная информация. Вам интересно какое-то направление?»

- Нет. Мне интересна горячая линия, которая распространяет мой номер.» (звонок поступил с телефонного номера: (...)). Данный факт подтверждается детализацией предоставленных услуг связи абонента номера (...), представленной гражданкой Б. О.В. в заявлении, а также ПАО «Вымпелком» (оператором связи абонента номера (...)) на запрос антимонопольного органа.

Согласно документированной информации, представленной ПАО «Мегафон», номер телефона (...) в соответствии с договором №(...) от (...)г., выделен ООО «Красота и здоровье» (ИНН 7841039841, ОГРН 1167847220518; адрес места нахождения: 191028, г. Санкт-Петербург, Литейный проспект, д. 26 корпус А).

В своем заявлении гражданка Б. О.В. указала, что согласие на получение данной рекламы не давала.

Согласно 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «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.

Данное телефонное обращение распространено по телефону, адресовано неопределенному кругу лиц (нет персонализированного обращения по имени к конкретному абоненту); направлено на привлечение внимания к конкретному объекту рекламирования (услугам) – медицинские услуги, на поддержание интереса к данным услугам – «посетить врачей без материальных затрат», и его продвижение на рынке - «Интересно какое-то направление? Более подробно расскажу».

Комиссией Курского УФАС России установлено, что указанная информация содержит все признаки рекламы и, следовательно, является рекламой.

На запрос Курского УФАС России от 14.12.2020г. №5051 юридическое лицо - ООО «Красота и здоровье» согласие абонента — гражданки Б.О.В. на получение вышеуказанной рекламной информации не представило.

Согласно письму ООО «Красота и здоровье» от 08.02.2021г. вх.№510, Общество полагает, что в соответствии с п.15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, следовательно, согласие абонента, по мнению Общества, может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Сообщило, что номер телефона (...) гражданки Б.О.В. был получен путем лидогенерации. Пояснило, что лидогенерация включает в себя дачу согласия абонента на получение рекламной информации от третьих лиц путем автоматизации и дачи согласия абонентом на сайте ООО «Красота и здоровье», а также на сайтах сторонних организаций. Сообщило, что согласие абонента номера (...) у ООО «Красота и здоровье» не сохранилось.

При этом ООО «Красота и здоровье» факт рассматриваемого нарушения ФЗ «О рекламе» признало, сообщило об отказе юридического лица от дальнейшего распространения рекламы без предварительного согласия абонента.

В соответствии с письмом ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования ст. 18 ФЗ «О рекламе»,

поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (п. 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Таким образом, **согласие на рекламу, полученное через формы на сайтах, не позволяющих идентифицировать абонента, является ненадлежащим.**

Более того, ФЗ «О рекламе» императивно возлагает бремя доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы **на рекламораспространителя** (Письмо ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19).

В соответствии с ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» совершено рекламораспространителем - юридическим лицом - ООО «Красота и здоровье» (ИНН 7841039841, ОГРН 1167847220518; адрес места нахождения: 191028, г. Санкт-Петербург, Литейный проспект, д. 26 корпус А).

Таким образом, Комиссией установлено, что вышеуказанная реклама распространялась по сетям электросвязи посредством телефонного звонка без предварительного согласия абонента Б. О.В., поскольку рекламораспространитель ООО «Красота и здоровье» не доказало, что такое согласие было получено.

С учетом изложенного, руководствуясь ст.36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пп.42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать юридическое лицо - Общество с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» (ИНН 7841039841, ОГРН 1167847220518; адрес места нахождения: 191028, г. Санкт-Петербург, Литейный проспект, д. 26 корпус А) нарушившим ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Красота и здоровье» предписание о прекращении нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии (...)

Член Комиссии (...)

Член Комиссии (...)