

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 013/05/18-201/2021

17 июня 2020 года

г. Саранск, проспект Ленина, 14

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – временно исполняющий обязанности руководителя Управления,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, <...> – главный государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства,

рассмотрев 16 июня 2021 года дело № 013/05/18-201/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по поступившему из Федеральной антимонопольной службы электронному обращению гр. К<...> <...> относительно нежелательного телефонного звонка, осуществленного на его абонентский номер <...> (оператор связи МТС) 18.03.2021 в 11:22 с номера <...> (оператор связи МТС), с информацией рекламного характера с предложением стоматологических услуг без предварительного согласия абонента и с применением автоматического дозванивания, что носит признаки нарушения требований части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

### УСТАНОВИЛА:

Гр. К<...> в поступившем от него электронном обращении <...> выразил согласие на рассмотрение дела в его отсутствие.

ООО «Бизнес Коннект», ПАО «МТС», привлеченные к участию в рассмотрении дела № 013/05/18-201/2021, надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения настоящего дела, однако на заседание Комиссии Мордовского УФАС России их представители не явились и от названных лиц не поступало ходатайств об участии в дистанционном режиме рассмотрения дела, а также не поступало ходатайств об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам.

Руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Мордовского УФАС России рассматривает настоящее дело в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела № 013/05/18-201/2021.

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. К<...> <...>, сообщившего о факте дозвона 18.03.2021 в 11:22 с номера <...> на абонентский номер <...> (оператор связи МТС), посредством которого до сведения абонента без его предварительного согласия доведена информация рекламного характера в виде автоматизированной аудиозаписи (озвучена женским голосом) «...жителей города Москвы приглашает без оплаты пройти плановый прием врача-стоматолога, получить консультацию по лечению или протезированию, сделать макро и панорамный снимок. А в случае

необходимости компьютерную томографию всех зубов и корней. Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться с врачом. Если ваш возраст от двадцати восьми до семидесяти лет и вы хотите услышать подробности или записаться на прием, нажмите любую цифру.»), что подтверждается приложенной к обращению аудиозаписью (продолжительностью 35 секунд).

Федеральная антимонопольная служба, направив на электронную почту Мордовского УФАС России <...> электронное обращение гр. К<...> <...>, тем самым поручила Мордовскому УФАС России возбудить и рассмотреть дело по заявленным гр. Кариним В.А. претензиям к вышеназванному телефонному звонку, что согласуется с положениями пункта 7 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Данные обстоятельства послужили основанием для вынесения определения Мордовского УФАС России от 19.04.2021 № 261 о возбуждении дела № 013/05/18-201/2021 и назначении дела к рассмотрению. Рассмотрение дела также откладывалось определением Мордовского УФАС России от 17.05.2021 № 343 об отложении рассмотрения дела № 013/05/18-201/2021.

Исследовав собранные по настоящему делу документы и материалы в их совокупности, и при этом не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения настоящего дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Из электронного обращения гр. К<...> <...> следует, что на его абонентский номер <...> (оператор связи МТС) 18.03.2021 в 11:22 поступил нежелательный звонок с номера <...>, посредством которого до сведения ответившего на звонок абонента доведена информация с предложением стоматологических услуг. В качестве доказательства состоявшегося телефонного дозвона заявителем предоставлена аудиозапись (продолжительностью 35 секунд) следующего содержания: «... жителей города Москвы приглашает без оплаты пройти плановый прием врача-стоматолога, получить консультацию по лечению или протезированию, сделать макро и панорамный снимок. А в случае необходимости компьютерную томографию всех зубов и корней. Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться с врачом. Если ваш возраст от двадцати восьми до семидесяти лет и вы хотите услышать подробности или записаться на прием, нажмите любую цифру.».

Доведённая до сведения пользователя абонентского номера <...> информация с предложением медицинских услуг по стоматологии (прием врача-стоматолога, консультация по лечению и протезированию, макро и панорамный снимок, компьютерная томография зубов и корней) носит обобщенный характер и поэтому представляет интерес для неопределенного круга лиц, тем самым сообщаемая информация о предлагаемых услугах формирует к ним интерес и способствует их продвижению на рынке, в связи с чем такая информация по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования являются медицинские услуги по стоматологии (прием врача-стоматолога, консультация по лечению и протезированию, макро и панорамный снимок, компьютерная томография зубов и корней).

Рассматриваемая реклама распространена 18.03.2021 в 11:22 посредством телефонного звонка с номера <...> на абонентский номер <...>, находящийся в пользовании у гр. К<...>, который в своем обращении утверждает, что такая реклама поступила без его предварительного согласия.

Согласно Реестру Российской системы нумерации, номер <...>, с которого осуществлен исходящий вызов, а также номер <...>, на который поступил входящий вызов, входят в систему нумерации ПАО «МТС».

ПАО «МТС» с письмом <...> подтвердило принадлежность абонентского номера <...> К<...>, а также сообщило, что номер <...> выделен в пользование юридическому лицу – ООО «Бизнес Коннект» на основании договора об оказании услуг связи <...>.

ПАО «МТС» с письмом <...> также предоставило детализацию за 18.03.2021, подтверждающую телефонное соединение номера <...> с номером <...>, состоявшееся 18.03.2021 в 11:22:44 длительностью 00:37.

Тем самым материалами настоящего дела подтверждается заявленный дозвон 18.03.2021 в 11:22 с номера <...> на номер <...>.

Распространение рассматриваемой рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться с соблюдением специальных требований и ограничений.

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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из обращения гр. К<...> следует, что рассматриваемая реклама распространена путем дозвона на принадлежащий ему телефон без его предварительного

согласия и является для него нежелательной.

Вместе с тем, предоставленная гр. К<...> аудиозапись с рассматриваемой рекламой показывает, что при приёме входящего вызова непосредственное общение звонившего с пользователем абонентского номера <...> не производилось, а транслировалась только предварительно изготовленная аудиозапись женского голоса, содержащая текст рекламного сообщения, в заключение которого предлагалось нажать любую цифру для того, чтобы услышать подробности или записаться на прием.

Тем самым распространение озвученной гр. К<...> рекламы, предварительно записанной либо созданной с помощью компьютерных программ, представляет собой предварительно заготовленное аудиосообщение, то есть осуществлено без участия человека с применением средств автоматического дозвонивания.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона «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).

Материалами настоящего дела установлено, что распространение рассматриваемой рекламы по сети связи МТС путем автоматического дозвонивания на абонентский номер <...> осуществлено с номера <...>, находящегося в пользовании ООО «Бизнес Коннект».

Общество с ограниченной ответственностью «Бизнес Коннект» <...> включен Единый государственный реестр юридических лиц (выписка от 12.04.2021 № ИЭ9965-21-114372510), основным видом деятельности которого является деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая (ОКВЭД 62.09), дополнительными – деятельность в области связи на базе проводных технологий (ОКВЭД 61.10), разработка компьютерного программного обеспечения (ОКВЭД 62.01), деятельность консультативная и работы в области компьютерных технологий (ОКВЭД 62.02), деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов (ОКВЭД 63.11.1), деятельность по оказанию услуг в области бухгалтерского учета, по проведению финансового аудита, по налоговому консультированию (ОКВЭД 69.20), консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления (ОКВЭД 70.22), деятельность рекламных агентств (ОКВЭД 73.11), исследование конъюнктуры рынка и изучение общественного мнения (ОКВЭД 73.20), деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки (ОКВЭД 82.99).

В рассматриваемом случае рекламораспространителем является ООО «Бизнес Коннект», которое использовало выделенный ему номер <...> для автоматического дозвонивания, посредством которого осуществлено распространение рассматриваемой несанкционированной рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Бизнес Коннект», как рекламораспространитель, обязано был действовать

по правилам части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Со стороны ООО «Бизнес Коннект», привлеченного к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в адрес антимонопольного органа не предоставлены документы и сведения, которые запрашивались у названного лица п.4 определения Мордовского УФАС России от 19.04.2021 № 261 о возбуждении дела № 013/05/18-201/2021 и назначении дела к рассмотрению, и повторно п.4 определения Мордовского УФАС России от 17.05.2021 № 343 об отложении рассмотрения дела № 013/05/18-201/2021, направленных заказными письмами через Почту России юридическому по адресу (месту нахождения) ООО «Бизнес Коннект», сведения о котором содержатся в Едином государственном реестре юридических лиц (выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 12.04.2021 № ИЭ9965-21-114372510).

Учитывая положения статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, следует признать, что юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

Соответственно, антимонопольный орган предпринял достаточные и необходимые меры для истребования от ООО «Бизнес Коннект» документов и сведений по существу настоящего разбирательства, в том числе истребования доказательств предварительного согласия абонента на получение рассматриваемого рекламного дозвона, которые названным лицом не предоставлены при том, что такие обстоятельства не препятствуют рассмотрению настоящего дела по существу.

В пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено следующее.

Согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае *под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.*

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, *согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.*

В рассматриваемом случае под абонентом надлежит понимать гр. К<...>.

проживающего в г. Москва и сообщившего антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного звонка.

Поскольку от рекламодателя - ООО «Бизнес Коннект» в адрес антимонопольного органа не поступало доказательств получения от абонента – гр. К<...> предварительного согласия на распространение рассматриваемой рекламы, следует признать, что в данном случае согласие абонента на получение рекламы отсутствует.

Учитывая изложенное, Комиссия признаёт, что рекламодатель – ООО «Бизнес Коннект» вопреки законодательно установленным требованиям осуществило распространение рассматриваемой рекламы путем использования телефонного номера <...> (МТС), с которого осуществлено автоматическое дозвонивание на абонентский номер <...> (МТС) гр. К<...>, не выразившего предварительного согласия на получение такой рекламы.

Таким образом, распространение по сети подвижной радиотелефонной связи МТС рекламы медицинских услуг по стоматологии (прием врача-стоматолога, консультация по лечению и протезированию, макро и панорамный снимок, компьютерная томография зубов и корней), осуществленное в г. Москва 18.03.2021 в 11:22 путем автоматического дозвонивания с номера <...> на абонентский номер <...>, находящийся в пользовании у гр. К<...>, без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, нарушает требования части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18, частью 1 статьи 28 настоящего Федерального закона.

Материалами настоящего дела установлено, что распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено действиями рекламодателя – ООО «Бизнес Коннект» <...>, использовавшего для осуществления рекламного звонка выделенный ему номер <...>.

ПАО «МТС» в письме <...> сообщило о том, что договор об оказании услуг связи <...> заблокирован по инициативе ООО «Бизнес Коннект», что принимается как обстоятельство, при котором дальнейшее распространение рекламы с использованием номера <...> невозможно, в связи с чем не усматривается необходимости выдавать рекламодателю - ООО «Бизнес Коннект» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России, рассматривающему дело об административном правонарушении, возбужденное по месту проведения административного расследования в отношении ООО «Бизнес Коннект», допустившему нарушение законодательства о рекламе, для рассмотрения вопроса о привлечении названного юридического лица к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частями 1 и 2 статьи 18, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48, пунктом 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг по стоматологии (прием врача-стоматолога, консультация по лечению и протезированию, макро и панорамный снимок, компьютерная томография зубов и корней), распространенную по сети подвижной радиотелефонной связи МТС в г. Москва 18.03.2021 в 11:22 путем автоматического дозвонивания с номера <...> на абонентский номер <...>, находящийся в пользовании у гр. К<...>, без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, поскольку такая реклама нарушает требования части 1 и части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать рекламораспространителю – Обществу с ограниченной ответственностью «Бизнес Коннект» <...> предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства в связи с добровольным устранением обстоятельств, способствовавших совершению нарушения.

3. Передать материалы дела № 013/05/18-201/2021 уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России, рассматривающему дело об административном правонарушении, возбужденное по месту проведения административного расследования в отношении ООО «Бизнес Коннект», в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена 16 июня 2021 года.

Решение изготовлено в полном объеме 17 июня 2021 года.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии:

<...>

