РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/18-574/2021

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«01» сентября 2021 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «30» августа 2021 года

Полный текст решения изготовлен: «01» сентября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <…>,

член Комиссии – ведущий специалист – эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <…>;

член Комиссии – специалист – эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <…>,

рассмотрев дело № 012/05/18-574/2021 по факту распространения ООО «Аврора» рекламной информации посредством телефонного звонка без согласия абонента в отсутствие лиц, привлеченных к участию в деле,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в порядке переадресации из Федеральной антимонопольной службы России поступило заявление <…> (вх. № 147-Т от 24.05.2021).

В своем заявлении <…> указал, что на его абонентский номер (<…>) 22.05.2021 в 15 часов 58 минут был направлен телефонный звонок с номера +79319626100, без предварительного согласия абонента следующего содержания: ***«Звонок из стоматологии. Приглашаем Вас на панорамный снимок всех зубов и корней,***

а также завершающим этапом Вам произведут чистку зубов в один этап. В подарок Вы получите фирменную зубную пасту и щетку от нашей стоматологии. Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистами».

В соответствии со статьей 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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

В рассматриваемой рекламе объектом рекламирования являются стоматологические услуги.

Информация, направленная <…> в виде телефонного звонка, не обращена к конкретному потребителю, из аудио-звонка не следует, что оно было адресовано каким-либо определенным лицам, следовательно, является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а следовательно, получатели информации не могут быть определены.

Таким образом, информация, поступившая <…>, содержит следующие признаки рекламы: звонок сделан посредством подвижной радиотелефонной связи, информация была адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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.

Так, указанная информация доводилась до абонента без предварительного согласия на ее получение.

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, в случае, если будет доказана его вина.

При рассмотрении заявления антимонопольным органом установлен следующий механизм распространения указанного рекламного звонка.

Согласно сведениям, содержащимся в реестре Российской системы и плана нумерации, абонентский номер +79319626100 принадлежит ПАО «Мегафон».

Письмом от 08.06.2021 вх. № 5355 ПАО «Мегафон» указало, что между <…> и ПАО «Мегафон» заключен договор об оказании услуг связи № 185374052 от 12.05.2021, в соответствии с которым оператор связи обязан предоставить абоненту в пользование телефонный номер для пользования услугой передачи данных, а абонент использует указанные средства по назначению, а также оплачивает данные услуги.

Также, из данного письма следует, что распространение рекламы осуществлялось ООО «Аврора» в рамках договора об оказании услуг связи «Мегафон» № 100328824 от 13.04.2021.

Кроме того, письмом от 15.06.2021 вх. № 5554 ПАО «Мегафон» представило детализацию по телефонному номеру <…> по состоянию на 22.05.2021, тем самым подтвердив поступление телефонного звонка с номера <…>.

Марийским УФАС России направлен запрос от 09.06.2021 исх. № 03-13/310 в ООО «Аврора» о представлении информации.

Согласно информации сайта ФГУП «Почта России», отправление с почтовым идентификатором 80087261935483 ожидает вручения в отделении с 13 июня 2021. Неудачная попытка вручения 15 июня 2021.

Вместе с тем, до настоящего времени ООО «Аврора» ответ не представлен. Иная контактная информация ООО «Аврора» отсутствует.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем вышеуказанной рекламы является ООО «Аврора».

Исходя из вышеизложенного, Марийское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Аврора» факта нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламного звонка на абонентский номер Трацевского И.А. без его согласия, что является достаточным для возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, на момент вынесения решения в материалы дела не представлены документальные доказательства, отражающие факт устранения нарушения законодательства о рекламе.

На основании указанного, Комиссия Марийского УФАС России считает, что в данном случае имеются основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «Аврора».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную с использованием телематических средств связи без согласия абонента, следующего содержания: «***Звонок из стоматологии. Приглашаем Вас на панорамный снимок всех зубов и корней, а также завершающим этапом Вам произведут чистку зубов в один этап. В подарок Вы получите фирменную зубную пасту и щетку от нашей стоматологии. Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистами***», поскольку она не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Аврора» (ИНН 3702257806) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии