

сентября 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 20 октября 2021 года.

Исходя из материалов дела Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 058/05/18-735/2021, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Втрайм» (ИНН 6732212766; ОГРН 1216700009239; далее – «Втрайм»), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «ВымпелКом», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 26.07.2021 вх. №3566-э) по поводу поступления 25.07.2021 в 18:50:50 телефонного звонка с номера +7 на номер его телефона +7 с рекламой медицинских услуг. Заявитель согласия на получение рекламы на абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонные номера +7, +7 принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

В соответствии с постановлением рекламодателя Пензенским УФАС России 27.07.2021 (исх. №37-2) направлен запрос в ПАО «ВымпелКом».

В соответствии с постановлением Пензенского УФАС России 30.07.2021 (вх. №3730-э) поступил ответ ПАО «ВымпелКом», в соответствии с которым установлено следующее.

Абонентский номер +7 выделен Б... по договору оказания услуг связи №.

В соответствии с предоставленной детализацией звонков на абонентский номер +79055978770 за 25.07.2021, в соответствии с которой 25.07.2020 в 18:50:50 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

В соответствии с информацией, предоставленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер выделен ООО «Втрайм» (ИНН 6732212766; ОГРН 1216700009239) по договору об оказании услуг связи «Билайн» №.

В соответствии с постановлением Пензенским УФАС России определением от 24.08.2021 по факту распространения рекламы возбуждено дело № 058/05/18-735/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в отношении ООО «Втрайм». Рассмотрение дела было назначено на 23.09.2021.

В соответствии с постановлением от 23.09.2021 рассмотрение дела было отложено до 20.10.2021.

рассмотрение дела 20.10.2021 представитель ООО «Втрайм» не явился. В материалах не имеются доказательства надлежащего извещения ООО «Втрайм» о месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-735/2021.

Вместе с вышеизложенным, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «Втрайм».

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

С абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «ВымпелКом» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Приглашаем Вас в офтальмологическую клинику на бесплатное обследование глаза. Наши врачи проведут комплексную диагностику, по результатам которой максимально точно определят необходимость предстоящего лечения. Обследование проводится на высококачественном оборудовании немецкого и американского производства. Имеются противопоказания к проведению консультации специалиста».

С момента поступления, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных оператором ПАО «ВымпелКом» за 25.07.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «ВымпелКом».

В материалах дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера принадлежащего ООО «Втрайм», озвучивает информацию о привлечении внимания к оказанию услуг офтальмологической клиникой, формировании или поддержании интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, услуга, деятельность его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно разъяснению Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной сделки по поводу правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Одним из признаков рекламной информации, как предназначенности ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту

амирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на :е, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым зном о рекламе.

анная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 на о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством фонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не онифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту амирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на :е. Объектом рекламирования являются услуги офтальмологической клиники (ложение по бесплатному обследованию глаза).

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям тросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, иижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного асия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается тространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если амораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. амораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в эс лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС т 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами эрального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 Закона жкламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством льзования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, 'скается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на чение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под нентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или фон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не деляет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на чение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть жжено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изывления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя».

де рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная ителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы: «Приглашаем Вас в офтальмологическую клинику на бесплатное обследование а. Наши врачи проведут комплексную диагностику, по результатам которой зимально точно определяют планирование предстоящего лечения. Обследование одится на высококачественном оборудовании немецкого и американского зводства. Имеются противопоказания необходима консультация специалиста» :сятся к рекламе услуг офтальмологической клиники (обследование глаза), согласие на тространение которых заявитель не давал.

ространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами и, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей нентского номера или уникального кода идентификации.

тие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О

овой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым эсованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или ь сообщение.

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по эдаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям тросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на чение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные твия по доведению рекламы до потребителя.

диатором звонка с предложением бесплатного обследования глаза на номер ителя без его предварительного согласия является ООО «Втрайм», что ьверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг и), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России ьнения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ьментов, материалов, указывающих, что ООО «Втрайм» приняты достаточные меры по юдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ ькламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7, ьенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Втрайм» не ьставлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая ьованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. ьдлежащая реклама не допускается.

ьтственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 анного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является ь, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с ьльзованием любых средств.

анные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях ь, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя ьО «Втрайм».

им образом, распространение 25.07.2021 в 18:50:50 посредством телефонного звонка, амы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением и 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, ьжденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении а нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный и в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному

занным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении лшения законодательства Российской Федерации о рекламе.

дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства :ращения поступления телефонных звонков с рекламой услуг офтальмологической ики абоненту ПАО «ВымпелКом» Б.

ззи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Втрайм» дписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о аме и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, амопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской арации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с ододательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

водствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О аме» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным ином дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской арации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

изнать ненадлежащей рекламу: «Приглашаем Вас в офтальмологическую клинику на платное обследование глаза. Наши врачи проведут комплексную диагностику, по лтатам которой максимально точно определяют планирование предстоящего лечения. едование проводится на высококачественном оборудовании немецкого и зиканского производства. Имеются противопоказания необходима консультация иалиста», распространяемую 25.07.2021 в 18:50:50 ООО «Втрайм» по сетям тросвязи без предварительного согласия абонента Б. на получение рекламы, :ольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Втрайм» предписание о прекращении нарушения законодательства кламе.

ередать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС иии для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных зонарушениях.