

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №054/05/18-654/2020

«10» июня 2020 г.

г. Новосибирск

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

<...>

рассмотрев дело № 054/05/18-654/2020, возбужденное по факту получения 10.02.2020г. в 20:57 ч. заявителем – абонентом номера: +<...> с абонентского номера: +<...> телефонного звонка, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя – абонент номера: +<...> (не явился, уведомлен надлежащим образом),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «МДЦ ГРУПП» (ИНН 9705114814) – уведомлено надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 2285э от 11.02.20г.) по факту получения 10.02.2020г. в 20:57 ч. заявителем – абонентом номера: +<...> с абонентского номера: +<...> телефонного звонка следующего содержания:

«...Здравствуйте, медицинский центр города Москвы приглашает жителей без оплаты пройти аппаратное обследование вен нижних конечностей, сосудов шеи, позвоночника и суставов, консультация профильного врача. Без оплаты предложение действует только для граждан РФ от 40 до 74 лет включительно. Если Вы хотите узнать подробнее или записаться на бесплатное обследование – нажмите любую цифру.

-Регистратура мед центра здравствуйте, меня зовут Людмила. Как я могу к вам обращаться?

-<...>. Людмила, скажите пожалуйста ваше название.

-«Лечебно-восстановительный центр».

-м, юридический адрес?...»,

с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе».

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

Объектом рекламирования в данном случае являются услуги, оказываемые «Лечебно-восстановительным центром».

В материалах дела имеется детализация услуг связи, подтверждающая поступление телефонного звонка 10.02.2020г. в 20:57 ч. на абонентский номер <...> + <...> с абонентского номера: +<...>.

В соответствии с ч.1 ст.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 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (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.

В соответствии с материалами дела, оператором связи абонента: +<...> является ПАО «МТС», оператором связи абонента: +<...> является ПАО «МагаФон».

Как сообщило ПАО «МагаФон» (вх.№3777э от 05.03.20г.), абонентский номер +<...> выделен юридическому лицу ООО «МДЦ ГРУПП» на основании договора на оказание услуг связи N 100247085 от 29.01.2020 г. Согласно сведениям оператора, указанный абонент зарегистрирован по адресу: г. Москва, ул. Пятницкая, д. 71/5, корп. 2, эт. 1, пом. 100; ОГРН 1187746096592, ИНН 9705114814).

ООО «МДЦ ГРУПП» направило в адрес антимонопольного органа Отзыв (вх№8689э от 19.05.20г.) согласно котрому Общество не распространяло рекламу медицинских услуг и изделий по средствам телефонной связи. Оператор при осуществлении каждого звонка сообщает потребителю о возможности получения информации и в случае наличия согласия просит оставаться на связи, в случаях отсутствия согласия на получение информации, разговор с абонентом немедленно прекращается. Повторные звонки исключены.

Предоставляемая информация не является рекламой, а, следовательно,

отсутствует необходимость получения согласия. Доведение любой информации производится до абонента только после получения от абонента согласия на получение информации, либо после того как абонент не повесил трубку, и начал интересоваться информацией. тем самым выразил свое согласие на предоставление информации.

Согласие абонента может быть получено в том числе и устно, учитывая это, очевидно, что согласие абонента может быть получено устно при непосредственном звонке абоненту путем его опроса. Зафиксировать такое согласие не представляется возможным.

Оператор при осуществлении каждого звонка сообщает потребителю о возможности получения информации и в случае наличия согласия просит оставаться на связи, в случаях отсутствия согласия на получение информации, разговор с абонентом немедленно прекращается.

ООО «МДЦ ГРУПП» сообщило, что не имеет сотрудников, филиалов, представительств и обособленных подразделений в г. Новосибирске, а также не осуществляет никакой деятельности на территории Новосибирской области. Общество не предпринимало никаких действий к распространению рекламы на территории города Новосибирск и Новосибирской области, и ее абонентам.

Рассмотрев материалы дела, отзыв ООО «МДЦ ГРУПП», Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Информация, содержащая сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и отчества абонента), представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако, направленность рекламы на неопределенный круг лиц оценивается исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц. Таким образом, квалификация информации как рекламы либо иного рода информации, зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации.

В рассматриваемом случае, текст телефонного разговора был выстроен так, чтобы указать на конкретный объект и его услуги.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на 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 рекламодателя.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «МДЦ ГРУПП», основным видом деятельности Общества является Деятельность в области медицины прочая (ОКВЭД 86.90).

Таким образом, совершая телефонные звонки подобного рода (с предложением медицинских услуг), ООО «МДЦ ГРУПП» привлекает внимание потенциальных клиентов) обеспечивает продвижение на рынке своих услуг, то есть, рекламирует свою деятельность.

Из текста разговора не следует, что Обществом было получено согласие абонента до момента предложения услуг «Лечебно-восстановительного центра».

Таким образом, при совершении звонка, при наборе абонентского номера +<...> у ООО «МДЦ ГРУПП» отсутствовало согласие данного абонента, адресованное непосредственно ООО «МДЦ ГРУПП», на распространение информации рекламного характера, что представляет собой нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «МДЦ ГРУПП» (ИНН 9705114814, адрес регистрации: 115054, город Москва, Пятницкая улица, дом 71/5 строение 2, этаж 1, пом. 100).

В соответствии с пунктом 6 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. N 508, Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы. Действующее законодательство не содержит указания на форму и конкретный текст поручения ФАС России своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по признакам нарушения законодательства о рекламе. Таким образом, заявления граждан о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поступившие по электронной почте, могут быть направлены в территориальные органы ФАС России в соответствии с пунктом 6 Правил — по поручению ФАС России, посредством перенаправления заявления гражданина на электронную почту территориального органа. При таком перенаправлении заявления гражданина в электронном письме указывается входящий номер заявления, присвоенный ФАС России. После перенаправления заявления в электронном письме ФАС России дополнительно направляет в территориальный орган реестр с указанием входящих номеров заявлений, направленных в соответствующий территориальный орган. В сопроводительных письмах к реестрам, направляемым ФАС России в адрес территориальных органов содержится прямое указание на то, что территориальные органы ФАС России в силу пункта 6 Правил наделены полномочиями по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации по

обращениям заявителей, указанным в приложении к такому реестру. Такое перенаправление ФАС России заявления гражданина о нарушении части 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» на рассмотрение в территориальный орган, является наделением территориального органа полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе. Учитывая изложенное, при поступлении на электронную почту территориального органа письма, содержащего заявление гражданина о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», от отправителя «ФАС России» (адрес электронной почты: delo@fas.gov.ru), такое заявление подлежит рассмотрению по существу получившим его территориальным органом в установленный законом срок. Такое заявление может быть перенаправлено в иной территориальный орган только по согласованию с территориальным органом, согласившимся принять данное обращение или с ФАС России. О результатах рассмотрения обращения необходимо уведомить заявителя

Таким образом, Новосибирское УФАС России наделено ФАС России полномочиями по рассмотрению обращения физического лица (вх. № 2285э от 11.02.20г.) и возбуждению дела в отношении ООО «МДЦ ГРУПП» (ИНН 9705114814, адрес регистрации: 115054, город Москва, Пятницкая улица, дом 71/5 строение 2, этаж 1, пом. 100).

В силу ч.4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### **РЕШИЛА:**

1.Признать информацию, распространенную 10.02.2020г. в 20:57 ч. на абонентский номер-заявителя: +<...> с абонентского номера: +<...>, посредством осуществления телефонного звонка следующего содержания:

«...-Здравствуйте, медицинский центр города Москвы приглашает жителей без оплаты пройти аппаратное обследование вен нижних конечностей, сосудов шеи, позвоночника и суставов, консультация профильного врача. Без оплаты предложение действует только для граждан РФ от 40 до 74 лет включительно. Если Вы хотите узнать подробнее или записаться на бесплатное обследование – нажмите любую цифру.

-Регистратура мед центра здравствуйте, меня зовут Людмила. Как я могу к вам обращаться?

-<...>. Людмила, скажите пожалуйста ваше название.

-«Лечебно-восстановительный центр».

-Юридический адрес?...», ненадлежащей рекламой,

а ООО «МДЦ ГРУПП» (ИНН 9705114814, адрес регистрации: 115054, город Москва, Пятницкая улица, дом 71/5 строение 2, этаж 1, пом. 100) нарушившим **ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе»**, согласно которой 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.

2.Выдать ООО «МДЦ ГРУПП» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Решение изготовлено в полном объеме «11» июня 2020г.