

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «АЙТИМ»

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 045/05/18-32/2020

Резолютивная часть решения объявлена 20.02.2021 г.

Решение изготовлено в полном объеме 26.02.2021 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Комиссия, Курганское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – <...> – заместитель руководителя - начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России);

Члены Комиссии:

<...>- старший государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

<...> - государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

рассмотрев дело № 045/05/18-32/2020 по факту получения нежелательного звонка рекламного характера с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие: заявителя <...> ; представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе <...> (извещены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

26.11.2020 года в Курганское УФАС России поступило <...> (вх. № 5140 от 26.11.2020 года) с жалобой на получение нежелательного телефонного звонка от абонента <...> с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

<...> сообщила, что 07.07.2020 года получила на свой абонентский номер <...> нежелательный звонок с номера <...> следующего содержания: «Для всех граждан Российской Федерации открыта запись на расширенный анализ крови с консультацией врача терапевта, результаты анализа и рекомендации врача Вы узнаете на первом приеме, для перевода на специалиста, ознакомления с показаниями и записи на прием скажите да».

Заявитель согласия на получение указанной рекламы на свой абонентский номер не давала. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

Согласно сведениям и детализации звонков, представленных ПАО «Вымпел-Коммуникации» на запрос информации в Курганское УФАС России (вх. № 5555 от 22.12.2020 года), установлено, что на абонентский номер заявителя <...> 07.07.2020 г. в 15:05:22 часов поступил телефонный звонок с номера <...>, выделенный ООО «Айтим» на основании договора на оказание услуг связи «Билайн» №<...> (по данным ИФНС России, юридический адрес: 214018, Смоленская область, город Смоленск, ул. <...>, кв.24, ОГРН: <...>, ИНН: <...>), 26.10.2020 г. договор расторгнут.

По результатам рассмотрения материалов Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 045/05/18-32/2020 от 28.12.2020 года по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении ООО «Айтим» по части 1 статьи 18 Закона о рекламе, назначено дело к рассмотрению на 28.01.2021 г.

Определением Курганского УФАС России от 28.01.2021г. дело отложено на

20.02.2021 г.

На заседании Комиссии 20.02.2021 года стороны явку не обеспечили, запрошенные документы (сведения) относительно рассматриваемого дела от <...> в адрес Курганского УФАС России не поступили.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), 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.

Распространенная информация, поступившая 07.07.2020 г. на абонентский номер заявителя +<...>, в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей, по своему содержанию привлекает внимание потребителя к услугам медицинского характера, формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца данного вида услуги, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Заявитель предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонной связи (электросвязи) не давал.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела № 045/05/18-32/2020 Комиссией также установлено, что вышеуказанный телефонный звонок использован в сети электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

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 дозванивания, автоматической рассылки).

Из разъяснений, указанных в письме ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Письмо ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19), следует: «Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание)».

К рассматриваемому заявлению была приложена автоматизированная аудиозапись, поступившего Заявителю телефонного звонка, соответствующая признакам, указанным в Письме ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19.

В ходе рассмотрения дела Комиссия Курганского УФАС России установила, что рассматриваемая Реклама в виде телефонного звонка, распространенного посредством автоматического дозвонивания при помощи телефонного аппарата, компьютерного аудиоплеера и программы, которая случайным образом генерирует абонентский номер получателя Рекламы ООО «Айтим» была направлена на абонентский номер Заявителя.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Курганского УФАС России установила, что аудиозапись, содержащаяся в рассматриваемой Рекламе, автоматически воспроизводится на случайным образом сгенерированный телефонный номер случайного абонента непосредственно перед беседой оператора ООО «Айтим» с данным абонентом.

Вместе с тем, в материалы дела ООО «Айтим» не представлено доказательств, подтверждающих получение Обществом предварительного согласия Заявителя на получение им рассматриваемой Рекламы, которая была направлена и автоматически воспроизведена на абонентский номер заявителя.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что доказательств получения от Заявителя, использующего абонентский номер <...>, предварительного согласия на получение Рекламы представлено не было, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия Заявителя.

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая Реклама была распространена с нарушением частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

С учетом представленных документов, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «Айтим» на основании договора оказания услуг связи «Билайн» №<...> (юридический адрес: 214018, Смоленская область, город Смоленск , <...><...><...>).

Доказательства, свидетельствующие о прекращении распространения рекламы <...> на ее абонентский номер без получения предварительного его согласия на получение рекламы, в материалах дела №045/05/18-32/2020 отсутствуют, в связи с чем Комиссия Курганского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Айтим» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь частями 1, 2 статьи 18, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. года №1922, Комиссия Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Айтим», направленную 07.07.2020 года в 15 часов 05 минут на абонентский номер заявителя < ... > следующего содержания: «Для всех граждан Российской Федерации открыта запись на расширенный анализ крови с консультацией врача терапевта, результаты анализа и рекомендации врача Вы узнаете на первом приеме, для перевода на специалиста, ознакомления с показаниями и записи на прием скажите да», поскольку она нарушает требования частей 1, 2 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Айтим» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в части распространения рекламы с указанными выше нарушениями Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии:

-----<...>

-----<...>

Исполнитель: <...>, телефон: 8 (3522) 463955