

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/18-872/2021

«24» августа 2021г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя
Комиссии: <...> заместителя руководителя управления;
- главного специалиста-эксперта отдела
Членов Комиссии: <... рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,
ведущего специалиста-эксперта отдела
<... рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-874/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Аксиома» (далее – ООО «Аксиома», юридический адрес: 453118, г. Стерлитамак, ул. Дружбы, д. 32, кв. 46, ОГРН 1200200063337, Дата присвоения ОГРН 05.11.2020, ИНН 0268092380, КПП 026801001) по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 30.03.2021, вх. от 31.03.2021 № 2072Э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 29.03.2021 в 17 часов 32 минуты посредством телефонного звонка от абонента 8-910-710-66-51 на абонентский номер заявителя <...> следующего содержания:

«...Здравствуйте, цифровая глазная клиника приглашает жителей Москвы на прием к врачу – офтальмологу, катаральному хирургу и хирургу – офтальмологу без оплаты. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста...».

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. от 19.04.2021 № С02/КТ-Б/26и) следует, что абонентский номер 8-910-710-66-51 зарегистрирован на ООО «Аксиома» в соответствии с договором № <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «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).

20.05.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-872/2021 в отношении ООО «Аксиома» и назначено к рассмотрению на 23.06.2021 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Аксиома» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

22.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Аксиома» (исх. от 21.06.2021), а также ходатайство об ознакомлении с материалами данного дела.

Из письменных пояснений ООО «Аксиома» следует, что в данном случае указанный аудиофрагмент не содержит информации, направленной на привлечение внимания неопределенного круга лиц именно к определенной продукции или услуге, так как в ней отсутствует перечисление конкретного производителя или продавца, наименования товара, то есть товар не индивидуализирован.

Также указанный аудиофрагмент не является предварительно записанным.

23.06.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-872/2021 отложить в связи с поступившим ходатайством ООО «Аксиома» об ознакомлении с материалами дела, кроме того, Комиссия Кемеровского УФАС России сообщает следующее:

В соответствии с абзацем 1 пункта 29 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила) стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них.

Ознакомление с материалами дела происходит в помещении Кемеровского УФАС России по адресу г. Кемерово, ул. Ноградская, 5. Полномочия по направлению копий материалов дела (за исключением определений, решений по делу), лицам, участвующим в рассмотрении дела, вышеуказанными Правилами не установлены.

На основании изложенного, в соответствии с указанными Правилами, представитель ООО «Аксиома» вправе ознакомиться с материалами данного дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) с проведением фотосъемки, в помещении Кемеровского УФАС России (г. Кемерово, ул. Ноградская, 5).

Определением от 23.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-872/2021 было

отложено на 24.08.2021 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Аксиома» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-872/2021 в отсутствие представителя ООО «Аксиома», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 30.03.2021, вх. от 31.03.2021 № 2072э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 29.03.2021 в 17 часов 32 минуты посредством телефонного звонка от абонента 8-910-710-66-51 на абонентский номер заявителя <...> следующего содержания:

«...Здравствуйтесь, цифровая глазная клиника приглашает жителей Москвы на прием к врачу – офтальмологу, катаральному хирургу и хирургу – офтальмологу без оплаты. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста...».

Поступление указанного звонка подтверждается представленной заявителем аудиозаписью, а также детализацией услуг за 29.03.2021, представленной в адрес Кемеровского УФАС России оператором связи – ПАО «МТС».

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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.

В данном случае объектом рекламирования является цифровая глазная клиника. В соответствии с представленной аудиозаписью разговора, информация об объекте рекламирования – цифровой глазной клинике, была озвучена заявителю без предварительно полученного согласия на распространение рекламы.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «МТС» (исх. от 19.04.2021 № С02/КТ-Б/26и) следует, что абонентский номер 8-910-710-66-51 зарегистрирован на ООО «Аксиома» в соответствии с договором № <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий 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).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с аудиозаписью разговора, представленной заявителем, в начале разговора абоненту был воспроизведен заранее записанный аудиофрагмент (автоматизированная запись).

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «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).

Следовательно, распространение ООО «Аксиома» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Аксиома».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу общества с ограниченной ответственностью «Аксиома» (юридический адрес: 453118, г. Стерлитамак, ул. Дружбы, д. 32, кв. 46, ОГРН 1200200063337, Дата присвоения ОГРН 05.11.2020, ИНН 0268092380, КПП 026801001), распространенную посредством телефонного звонка от абонента 8-910-710-66-51 на абонентский номер заявителя <...>, поскольку в ней нарушены

требования частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Аксиома» (юридический адрес: 453118, г. Стерлитамак, ул. Дружбы, д. 32, кв. 46, ОГРН 1200200063337, Дата присвоения ОГРН 05.11.2020, ИНН 0268092380, КПП 026801001) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «06» сентября 2021 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».