

ООО «Мед Арт»

Малая Ордынка ул., д.3, пом.III, ком.1

г. Москва, 119017

office@medart.moscow

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-51/2022

Решение принято 2 марта 2022г.

Решение в полном объеме изготовлено 3 марта 2022г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...>– врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...>– специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-51/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством звонка на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-51/2022 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина Российской Федерации по факту поступления на его абонентский номер нежелательного рекламного звонка.

Согласно материалам дела, 30.12.2021г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина Российской Федерации, направленное ФАС России (№ВХ043796), о поступлении на абонентский номер нежелательного рекламного звонка.

Из заявления следует, что 29.12.2021г. в 18:07 на абонентский номер заявителя +<...> поступил звонок с номера +7-909-578-42-57 с информацией: «здравствуйте, у меня для вас отличная новость – вы стали счастливым обладателем сертификата. Подарочный сертификат дает возможность воспользоваться любой услугой нашего медицинского центра. Чтобы узнать подробности и использовать

сертификат нажмите любую цифру».

Принадлежность абонентского номера +<...> заявителю подтверждается договором об оказании услуг связи «Билайн» №589470097 от 13.02.2016г.; факт поступления указанного звонка подтверждается детализацией услуг связи за 29.12.2021г. Копия договора об оказании услуг связи «Билайн» №589470097 от 13.02.2016г. и детализация услуг связи за 29.12.2021г. предоставлены ПАО «ВымпелКом».

По информации ПАО «ВымпелКом» абонентский номер +7-909-578-42-57, с которого поступил звонок заявителю, обслуживается по договору об оказании услуг связи «Билайн», заключенному ПАО «ВымпелКом» с ООО «Мед Арт» (ИНН 9705127531, г. Москва).

Таким образом, лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано ООО «Мед Арт». Рассмотрение дела назначено на 16.02.2022г.

09.02.2022г. в ответ на определение о возбуждении дела от ООО «Мед Арт» поступило ходатайство о прекращении производства по делу в отношении Общества, ограничься выдачей предписания, либо передаче рассматриваемого дела в территориальный орган ФАС России по месту нахождения Общества в соответствии с пп.3,4 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее - Правила).

16.02.2022г. Комиссией, в связи с необходимостью получения дополнительных документов, рассмотрение дела отложено до 02.03.2022г. и направлен запрос в ФАС России о порядке рассмотрения дела №022/05/18-51/2022.

22.02.2022г. в антимонопольный орган поступил ответ ФАС России на указанный запрос, в соответствии с которым ФАС России не усматривает оснований для удовлетворения ходатайства ООО «Мед Арт» для передачи дела №022/05/18-51/2022 на рассмотрение в территориальный орган по месту нахождения Общества, поскольку письмом №КТ/6735/2022 от 01.02.2022г. Алтайское краевое УФАС России на основании п.7 Правил наделено полномочиями по возбуждению и рассмотрению указанного дела.

02.03.2022г. заявитель и представители ООО «Мед Арт», извещенные надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, не явились.

ООО «Мед Арт» в письменных пояснениях от 01.03.2022г. указало, что явку своего представителя на рассмотрение дела обеспечить не может, в связи с санитарной ситуацией.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, пришла к следующим выводам.

В соответствии со ст.3 Федерального закона «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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услуги медицинского центра.

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального 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.

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Из письменных пояснений ООО «Мед Арт» следует, что Общество соблюдает требования законодательства Российской Федерации о рекламе, распространителем информации рекламного характера не является, звонков с целью рекламы не осуществляет. ООО «Мед Арт» считает, что звонок мог носить ошибочный характер вследствие работы персонала дистанционно в условиях соблюдения Обществом карантинных мер, вследствие чего контроль за сотрудниками ослаблен.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

ООО «Мед Арт» не представлено согласие абонента номера +<...> на получение

рекламной информации.

Комиссия антимонопольного органа, проанализировав представленные материалы, а также текст рассматриваемой рекламы, способ распространения рекламы посредством звонка на абонентский номер заявителя, приходит к выводу, что реклама: «здравствуйте, у меня для вас отличная новость – вы стали счастливым обладателем сертификата. Подарочный сертификат дает возможность воспользоваться любой услугой нашего медицинского центра. Чтобы узнать подробности и использовать сертификат нажмите любую цифру», распространена с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», что выражается в распространении рекламы в отсутствие согласия абонента (заявителя) на получение рассматриваемой рекламы.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Мед Арт» (ИНН 9705127531, г. Москва).

В соответствии с п.1 ч.2 ст.33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно п.49 Правил, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В письменных пояснениях ООО «Мед Арт» указывает, что руководством деятельность компании приведена в соответствие с требованиями закона, недобросовестные сотрудники наказаны, что свидетельствует о добровольном прекращении Обществом нарушения законодательства о рекламе и нецелесообразности выдать предписание.

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.42-47, п.54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «здравствуйте, у меня для вас отличная новость – вы стали счастливым обладателем сертификата. Подарочный сертификат дает возможность воспользоваться любой услугой нашего медицинского центра.

Чтобы узнать подробности и использовать сертификат нажмите любую цифру», распространенную на абонентский номер заявителя, посредством звонка с номера +7-909-578-42-57, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 КоАП РФ.

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

<...>