РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-266/2021

21 апреля 2021 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <…>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <…>,

рассмотрев дело № 055/05/18-266/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» (ИНН <…>, ОГРН <…>, далее – ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК», Общество) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствии заявителя, законного представителя ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявления гражданина <…> по факту осуществления 10.11.2020 в 16:48 час. на принадлежащий ему абонентский номер <…> звонка рекламного характера с абонентского номера <…>:

«- Алло, здравствуйте. Это звонок из регистратуры Центра диагностики. Меня зовут <…>. Мы информируем население о льготной программе.

- Звонок записывается, я отправлю в ФАС».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к центру диагностики и проводимой им льготной программе.

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации из Базы данных перенесенных абонентских номеров, размещенной на сайте ФГУП «ЦНИИС», абонентский номер <…> принадлежит к ресурсу нумерации ПАО «ВымпелКом».

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» была представлена информация, согласно которой абонентский номер <…> выделен абоненту ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» (ИНН <…>) на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 772345072.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» является рекламораспространителем.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 25.03.2021 в отношении ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» по вышеуказанному факту было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 055/05/18-266/2021 (далее – Определение от 25.03.2021), рассмотрение дела назначено на 21.04.2021 в 15:00 часов. Копия определения от 25.03.2021 направлена по юридическому адресу ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» (<…>) заказным письмом с уведомлением от 25.03.2021 № 06- 2778 (трек-номер 64401051963104), и согласно уведомлению о вручении указанное письмо Омского УФАС России получено Обществом 01.04.2021.

Таким образом, ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 055/05/18-266/2021.

Рассмотрев материалы дела, пояснения заявителя об отсутствии согласия на получение рекламы, пояснения ПАО «ВымпелКом», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством радиотелефонной связи в адрес гражданина <…> (абонентский номер <…>) без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая пояснения <…> (вх. № 4065э от 20.04.2021) о том, что в его адрес звонков рекламного характера с абонентского номера <…> *«больше не поступало»*, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 48 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» (ИНН <…>, ОГРН <…>), выразившиеся в осуществлении 10.11.2020 в 16:48 час. в адрес гражданина <…> (абонентский номер <…>**)** звонка рекламного характера с абонентского номера <…> без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «ДОБРЫНЯ КЛИНИК» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 21 апреля 2021 года.

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

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…