

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 058/05/18-517/2021

юля 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 20 июля 2021 года.

иссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам ушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

смотрев дело № 058/05/18-517/2021, возбужденное в отношении Общества с зниченной ответственностью «Медстарт» (И Н Н 9705148362; ОГРН 7700362870; далее – ООО «Медстарт»), по признакам нарушения части 1 ьги 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О ламе»)

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ПАО «МТС» , а направленное Федеральной антимонопольной службой (от 11.05.2021 вх. 11-э) по вопросу поступления 10.05.2021 в 12:45 телефонного звонка с номера а номер его телефона + с рекламой медицинских услуг. Заявитель согласия толучение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным зм не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению ламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о ламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «МТС».

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации эфонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России 18.05.2021 .: № №887-2, 888-2) направлены запросы в ПАО «ВымпелКом» и ПАО «МТС».

дрес Пензенского УФАС России 16.06.2021 (вх.№2780-э) поступил ответ ПАО С», согласно которому установлено следующее.

нентский номер +7 выделен Н... по договору оказания услуг подвижной связи .:

ке представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 10.05.2021, асно которой 10.05.2021 в 12:45 осуществлен звонок с телефонного номера

асно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) клиентский номер +7 выделен ООО «Медстарт» (ИНН 9705148362) с 26.04.2021 по поводу оказания услуг связи №.

Пензенским УФАС России определением от 21.06.2021 по факту распространения рекламы возбуждено дело № 058/05/18-517/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в отношении ООО «Медстарт».

При рассмотрении дела 20.07.2021 представитель ООО «Медстарт» не явился. В материалах дела имеются доказательства надлежащего извещения ООО «Медстарт» о месте и времени рассмотрения дела № 058/05/18-517/2021.

В учете вышеизложенного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «Медстарт».

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно представленных доказательств установлено следующее.

Клиентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «МТС» получил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «...Центр пластической хирургии приглашает на бесплатную диагностику сосудов вен и артерий. Если Вы хотите узнать подробнее нажмите любую цифру...».

Из содержания поступившего, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных услуг за 10.05.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «МТС».

В материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ООО «Медстарт», озвучивает информацию о привлечении внимания к оказанию медицинских услуг, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации, производитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Пензенской федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не

т быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и четкой стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации акта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как направленность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в тексте указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на продвижение которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Информация выше полностью подпадает под определение, данное в пункте 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги центра сосудистой хирургии.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Постановлением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано следующее: согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом и адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или на телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его

идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от «ретного рекламораспространителя».

ходе рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, предоставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы: «...Центр сосудистой хирургии приглашает на бесплатную диагностику удов вен и артерий. Если Вы хотите узнать подробнее нажмите любую цифру...» ссыются к рекламе медицинских услуг, согласие на распространение которых итель не давал.

ространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться ко при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь гами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода нтификации.

ятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или низация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод ежных средств, телеграфное или иное сообщение.

м образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений ередаче информации, они выступают получателями, но не отправителями бщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по м электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое асие на получение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило еделенные действия по доведению рекламы до потребителя.

диатором звонка с предложением получения медицинских услуг на номер зителя без его предварительного согласия является ООО «Медстарт», что тверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании г связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не ержат.

вязи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на пространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в женском УФАС России сведения и документы о получении отправителем асия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи тствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям ги 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ументов, материалов, указывающих, что ООО «Медстарт» приняты таточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка

ламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Медстарт» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недлежащая реклама не допускается.

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

факты по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном деле содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ООО «Медстарт».

Таким образом, распространение 10.05.2020 в 12:45 посредством телефонного звонка, рекламы медицинских услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является недлежащим.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения имеет право обязать лицо (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписанием о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения поступления телефонных звонков с рекламой медицинских услуг абоненту ПАО «МТС» Н.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Медстарт» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения недлежащей рекламы.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение законодательства, предусмотренного законодательством Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ссылаясь на часть 2 пункта 1 статьи 33, часть 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения

1 монопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, иссия

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу: «...Центр сосудистой хирургии приглашает бесплатную диагностику сосудов вен и артерий. Если Вы хотите узнать подробнее нажмите любую цифру...», распространяемую 10.05.2021 в 12:45 ООО «Медстарт» по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента Н. на размещение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Медстарт» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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