

Генеральному директору

ООО «Дижон»

<...>

Ангарская ул., д.6,

э.1, пом.IV, к.3, оф.78Л

г.Москва, 125635

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-346/2022

Решение принято 07 июля 2022 года

Решение изготовлено в полном объеме 11 июля 2022 года г.Барнаул

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

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

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

рассмотрев материалы дела №022/05/18-346/2022, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством нежелательного звонка рекламной информации без предварительного согласия заявителя, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя – ООО «Дижон» (ИНН 7743330629),

УСТАНОВИЛА:

19.04.2022г. ФАС России направлено в Алтайское краевое УФАС России для рассмотрения заявление гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон звонка с рекламным предложением без предварительного согласия абонента (вхд. №224420).

Заявитель указал, что согласия на получение данной рекламной информации отправителю не давал, в качестве доказательства представлена аудиозапись звонка с рекламой.

17.05.2022 г. по результатам рассмотрения заявления гражданина Российской Федерации в отношении ООО «Дижон» (ИНН 7743330629) возбуждено производство по делу №022/05/18-346/2022 по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 15.06.2022г.

15.06.2022г. в связи с отсутствием доказательств надлежащего извещения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации, рассмотрение дела отложено на 07.07.2022г.

07.07.2022г. заявитель на рассмотрение дела не явился, копия определения с указанием даты и времени рассмотрения дела была направлена по адресу электронной почты и на почтовый адрес, указанные в заявлении, в связи с чем, заявитель считается надлежаще уведомленным.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Дижон» (ИНН 7743330629) во исполнение определения о возбуждении дела письменные пояснения, ходатайства в антимонопольный орган не представлены.

Определение о возбуждении дела направлено ООО «Дижон» по адресу регистрации юридического лица (выписка из ЕГРЮЛ от 16.05.2022г.). Согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений, определение о возбуждении дела от 17.05.2022г. и определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела от 15.06.2022г. ООО «Дижон» не получены.

Согласно ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

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

На заседании, состоявшемся 07.07.2022г., Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

Согласно материалам дела, 19.04.2022г. в 15:36 на абонентский номер заявителя +7<...> с абонентского номера +7<...> поступил звонок с информацией следующего содержания: «Приглашаем Вас бесплатно на панорамный снимок всех зубов и корней с консультацией врача. После приема в подарок вам проведут легкую чистку зубов. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста, чтобы узнать подробнее и записаться на консультацию скажите «да».

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 медицинской услуге.

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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 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.

Согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа оператором связи ПАО «ВымпелКом» предоставлены сведения, что абонентский номер +7<...> обслуживается по договору <...> об оказании услуг связи Билайн, заключенному ПАО «ВымпелКом» с заявителем.

Следовательно, заявитель является абонентом и указывает в заявлении, что согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал, что содержит нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

На запрос антимонопольного органа ПАО «ВымпелКом» представлена информация, что по данным оборудования связи Общества, абонентский номер +7<...> обслуживается по договору об оказании услуг связи Билайн <...>., заключенному ПАО «ВымпелКом» с ООО «Дижон» (ИНН 7743330629; адрес: г. Москва, ул. Ангарская, д.6, помещение IV, офис 78Л).

В ходе заседания Комиссии, членами Комиссии осуществлен звонок на абонентский номер +7<...>, принадлежащий ООО «Дижон», автоинформатор оповестил: «номер временно заблокирован».

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

Следовательно, рассматриваемая реклама «Приглашаем Вас бесплатно на панорамный снимок всех зубов и корней с консультацией врача. После приема в подарок вам проведут легкую чистку зубов. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста, чтобы узнать подробнее и записаться на консультацию скажите «да», является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

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.

В соответствии с представленными материалами, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Дижон» (ИНН 7743330629).

Согласно данным выписки из ЕГРЮЛ от 16.05.2022г., МИФНС №46 по г. Москве 28.09.2020г. в ЕГРЮЛ внесены сведения о недостоверности сведений о юридическом лице (результаты проверки достоверности содержащихся в ЕГРЮЛ сведений о юридическом лице). Данные сведения могут свидетельствовать о предстоящем исключении недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ.

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Дижон» (ИНН 7743330629) 19.04.2022 в 15:36 посредством звонка на абонентский номер мобильного телефона заявителя +7<...>, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не

выдавать в связи с нецелесообразностью.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в трех месячный срок со дня вынесения.

Председатель Комиссии:<...>

Члены Комиссии: <...>

<...>