

ООО «МедЭстетик»

199004, г. Санкт-Петербург,

Проспект Средний В.О., д. 36/40

Литер А, помещение №882-905; №910-913

ПАО «МегаФон»

127006, г. Москва,

переулок Оружейный, д. 41

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/18-688/2019 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена 30 июля 2020 года.

Решение изготовлено в полном объеме 7 августа 2020 года.

г. Тамбов

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

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены:

начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Моисеева Е.А.,

рассмотрев дело № 068/05/18-688/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение,

УСТАНОВИЛА:

При рассмотрении переданного по подведомственности из ФАС России обращения от 24.07.2019 (вх. № 477 ФАС э) гражданина <...> о поступлении на его номер телефона телефонных звонков, содержащих сведения рекламного характера, на которые заявитель своего согласия не давал.

23.07.2019 в 19.47 с номера телефона (<...>) на мобильный телефон заявителя (<...>) поступил рекламный аудиозвонок следующего содержания: «Здравствуйте, информирование жителей города Санкт-Петербург. Это не продажа и не реклама. – Разрешите, я продолжу. – Нет. – Спасибо. Этот вопрос я задаю в рамках Федерального закона о рекламе. Медицинский центр по лечению и восстановлению позвоночника, расположенный в двух минутах ходьбы от станции метро «Василия Островского» ведет запись на аппаратное обследование позвоночника и консультацию врача невролога без оплаты. Программа на бесплатной основе действует для граждан Российской Федерации, проживающих в Санкт-Петербурге. Женщин в возрасте от 42 до 72 лет и мужчин от 48 до 72 лет. Скажите, Вы хотите записаться на бесплатное обследование? – Нет. – Замечательно. Переключаю Вас на администратора центра».

Установлено, что на номер телефона заявителя (<...>) аудиозвонок поступил с номера телефона (<...>), который принадлежит оператору сотовой связи ПАО «Мегафон», выделенного на основании договора оказания услуг связи от 08.05.2019 №GF0087945415 – ООО «МедЭстетик» (199004, г. Санкт-Петербург, проспект Средний В.О., д.36/40, литер А, помещение №882-905; №910-913, ОГРН: 1167847350934, дата присвоения ОГРН: 02.09.2016, ИНН: 7842116263, КПП: 780101001).

05.09.2019 в отношении ООО «МедЭстетик» возбуждено дело № 068/05/18-688/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось ввиду ненадлежащего извещения лиц, участвующих в деле, а также необходимости получения дополнительных доказательств.

ООО «МедЭстетик» определения Тамбовского УФАС России не получало, запрашиваемые материалы и документы не представляло.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, ООО «МедЭстетик» зарегистрировано по адресу: 199004, г. Санкт-Петербург, проспект Средний В.О., д.36/40, литер А, помещение №882-905; №910-913, однако, по указанному адресу Общество не извещается, запрашиваемые документы не представляет. Уведомить ООО «МедЭстетик» иным способом в ходе рассмотрения настоящего дела не предоставляется возможным. Учитывая данные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу, что рассмотрение дела возможно в отсутствие ООО «МедЭстетик».

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Согласно пп. 3 п. 15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 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 рекламодателя.

Заявитель не давал предварительного согласия на получения вышеуказанной рекламы посредством телефонной связи, доказательства иного в материалы дела не представлены.

Таким образом, распространение вышеуказанной рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента осуществлено в нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе является ненадлежащей.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Аудиозвонок поступил с номера телефона, который принадлежит оператору сотовой связи ПАО «Мегафон», выделенного на основании договора оказания услуг связи от 08.05.2019 №GF0087945415 – ООО «МедЭстетик» (199004, г. Санкт-Петербург, проспект Средний В.О., д.36/40, литер А, помещение №882-905; №910-913, ОГРН: 1167847350934, дата присвоения ОГРН: 02.09.2016, ИНН: 7842116263, КПП: 780101001)

Таким образом, рекламодателем является ООО «МедЭстетик».

Согласно п. 14.11 Условий оказания услуг связи ПАО «Мегафон» абонент обязан не использовать услуги для проведения рассылок по сети связи, каких-либо рекламных компаний, конкурсов, концертов, викторин, опросов, массовых рассылок.

Сведения о прекращении распространения указанной рекламы в материалах дела отсутствуют.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Здравствуйте, информирование жителей города Санкт-Петербург. Это не продажа и не

реклама. – Разрешите, я продолжу. – Нет. – Спасибо. Этот вопрос я задаю в рамках Федерального закона о рекламе. Медицинский центр по лечению и восстановлению позвоночника, расположенный в двух минутах ходьбы от станции метро «Василия Островского» ведет запись на аппаратное обследование позвоночника и консультацию врача невролога без оплаты. Программа на бесплатной основе действует для граждан Российской Федерации, проживающих в Санкт-Петербурге. Женщин в возрасте от 42 до 72 лет и мужчин от 48 до 72 лет. Скажите, Вы хотите записаться на бесплатное обследование? – Нет. – Замечательно. Переключаю Вас на администратора центра», поступившую 23.07.2019 в 19.47 с номера телефона отправителя (<...>) на мобильный телефон заявителя (<...>), поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «МедЭстетик» предписание о прекращении распространения вышеуказанной рекламы на телефон заявителя (<...>).
3. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев.

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии: К.И. Мурзин

Е.Л. Моисеева