Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/18-659/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

05 ноября 2019 года № 03-01/8471

г. Сыктывкар

ООО «Стоматология Питер»

Реки Фонтанки наб., д. 13, литер А,

пом. 6-Н, г. Санкт-Петербург, 191011

ООО «Стоматологическая

компания СПБ»

Реки Фонтанки наб., д. 13, литер А,

пом. 1-Н, г. Санкт-Петербург, 191023

ПАО «МегаФон»

Оружейный пер., д. 41,

г. Москва, 127006

<…>

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <…>, рассмотрев материалы о распространении рекламных звонков с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступило обращение <…> (далее – <…>, заявитель) от 03.09.2019 (вх. Ш-29 от 05.09.2019), о распространении 03.09.2019 в 16 часов 26 минут посредством звонка с абонентского номера <…> на абонентский номер заявителя <…> рекламы следующего содержания:

«- Здравствуйте, это информативный звонок для жителей Санкт-Петербурга и Ленинградской области, он не является рекламой или продажей. Разрешите, я продолжу?

- А что рекламируете?

- Спасибо. Этот вопрос я задаю, чтобы не нарушать Федеральный закон «О рекламе». В ближайшие два дня для граждан Российской Федерации есть возможность пройти приём врача-стоматолога без оплаты. На данном приёме Вам проведут полную диагностику состояния зубов, сделают макро- и панорамные снимки, и, при необходимости, рентгеновские снимки. Приём ведётся в стоматологической клинике в районе Невского проспекта, такая возможность предоставляется только для жителей города Санкт-Петербург и Ленобласти в возрасте от двадцати восьми до шестидесяти двух лет. Скажите, Вы хотите оформить талон на бесплатный приём к стоматологу?

- Что за клиника?

- Замечательно. Переключаю Вас на регистратуру клиники.

- Алло, Вас не слышно. Сколько Вам полных лет?

- Здравствуйте. Что за клиника?».

Далее звонок сорвался, заявителю перезвонили с иного абонентского номера <…> и сообщили следующую информацию:

«- Алло, алло. Перезвоню Вам. Со стоматологии, извините, связь прервалась у нас, Вы переключались на запись к стоматологу?

- Нет, спросить, что за клиника.

- Да, мы называемся «World Dent», мы в Питере открылись в этом году, вот, недавно, зимой, и у нас запущена такая ознакомительная программа, где Вы сможете пройти бесплатный приём стоматолога. Это консультация, его рекомендация, план лечения.

- Меня не интересуют Ваши консультации, больше мне не звоните.

- Хорошо, я Вас поняла, всего доброго» (далее - рассматриваемая реклама).

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством звонка;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: приёму врача-стоматолога без оплаты, полной диагностике состояния зубов, макро- и панорамным снимкам, рентгеновским снимкам в стоматологической клинике «World Dent», формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством звонков на абонентский номер <…>, является рекламой.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не

распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Из содержания рассматриваемой рекламы усматривается, что она не является явно не относящейся к рекламе медицинских услуг, следовательно, на нее распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Письмом № 01-35/324 от 30.09.2019 (вх. № 4110-э от 30.09.2019, вх. № 4952 от 02.10.2019) Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Коми сообщил, что анализ Номенклатуры медицинских услуг, утв. приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н (далее - Номенклатура), показал, что медицинская услуга «полная диагностика зубов» в Номенклатуре не указана, при этом медицинская услуга «прием врача-стоматолога» представлена в следующих формулировках: «B01.065.007 Прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога первичный», «B01.065.008 Прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога повторный». В свою очередь, медицинские услуги с наименованием «макроснимки зубов», «панорамные снимки зубов» в Номенклатуре отсутствуют, при этом в наличии следующие медицинские услуги: «A06.07.001 Панорамная рентгенография верхней челюсти», «A06.07.002 Панорамная рентгенография нижней челюсти», «A06.07.003 Прицельная внутриротовая контактная рентгенография», «A06.07.004 Ортопантомография», «A06.07.004.001 Спиральная компьютерная ортопантомография», «A06.07.006 Телерентгенография челюстей», «A06.07.007 Внутриротовая рентгенография в прикус», «A06.07.008 Рентгенография верхней челюсти в косой проекции», «A06.07.009 Рентгенография нижней челюсти в боковой проекции». Медицинская услуга «рентгеновские снимки» в настоящей Номенклатуре отсутствует. При этом указано, что в предыдущей Номенклатуре медицинских услуг, утв. Приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н (утратила силу с 01.01.2018 в связи с изданием Приказа Минздрава России от 13.10.2017 № 804н), была медицинская услуга с наименованием – «Проведение рентгенологических исследований».

Учитывая вышеизложенное, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг и должна распространяться с учётом требований ч. 7 ст.

24 Закона о рекламе.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений, следовательно, распространена с признаками нарушения требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

При таких обстоятельствах, рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. 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 конкретного рекламораспространителя.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы им не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ПАО «МегаФон» в материалы обращения представлены письменные пояснения и копии документов в соответствии с запросом, направленным письмом Коми УФАС России № 03-05/6891 от 10.09.2019, вместе с тем, ПАО «МегаФон» не приложена копия договора на оказание услуг связи № 100160817 от 17.12.2018, заключенного с ООО «Стоматология Питер», ссылка на который имеется в письменных пояснениях.

В связи с вышеуказанным, установлена необходимость привлечения к участию в деле в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, - ПАО «МегаФон».

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространителями и рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПБ».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/18-659/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Стоматология Питер», адрес места нахождения: 191011, г. Санкт-Петербург, наб. реки Фонтанки, д. 13, литер А, пом. 6-Н, ОГРН 1187847284020, ИНН 7841077780;

2.3. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Стоматологическая компания СПБ», адрес места нахождения: 191023, г. Санкт-Петербург, наб. реки Фонтанки, д. 13, литер А, пом. 1-Н, ОГРН 1187847364055, ИНН 7841079604;

2.4. лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, - ПАО «МегаФон», адрес места нахождения: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560.

3. Вызвать для участия в деле:

3.1. заявителя – <...>;

3.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Стоматология Питер», адрес места нахождения: 191011, г. Санкт-Петербург, наб. реки Фонтанки, д. 13, литер А, пом. 6-Н, ОГРН 1187847284020, ИНН 7841077780;

3.3. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Стоматологическая компания СПБ», адрес места нахождения: 191023, г. Санкт-Петербург, наб. реки Фонтанки, д. 13, литер А, пом. 1-Н, ОГРН 1187847364055, ИНН 7841079604;

3.4. лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, - ПАО «МегаФон», адрес места нахождения: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560.

4. Назначить дело № 011/05/18-659/2019 к рассмотрению **на 05.12.2019 на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

5. **ООО «Стоматология Питер» в срок до 03.12.2019** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

5.1. Копию устава ООО «Стоматология Питер» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

5.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы приёма врача-стоматолога без оплаты, полной диагностики

состояния зубов, макро- и панорамных снимков, рентгеновских снимков в стоматологической клинике «World Dent», распространенной 03.09.2019 в 16 часов 27 минут посредством звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя <...> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

5.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рекламы, указанной в п. 5.2 настоящего Определения.

5.4. О периоде распространения рекламы, указанной в п. 5.2 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.5. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рекламы, указанной в п. 5.2 настоящего Определения.

5.6. Поясняющие, было ли получено ООО «Стоматология Питер» предварительное согласие <...> на получение на абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 5.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 5.2 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

5.7. О должностном лице ООО «Стоматология Питер», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 03.09.2019, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

5.8. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 5.7 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

5.9. Паспортные данные (копию со 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 5.7 настоящего Определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

5.10. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

5.11. О причинах распространения рекламы без соблюдения требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

6. **ООО «Стоматологическая компания СПБ» в срок до 03.12.2019** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

6.1. Копию устава ООО «Стоматологическая компания СПБ» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

6.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы приёма врача-стоматолога без оплаты, полной диагностики состояния зубов, макро- и панорамных снимков, рентгеновских снимков в стоматологической клинике «World Dent», распространенной 03.09.2019 в 16 часов 31 минуту посредством звонка с абонентского номера <…> на абонентский номер заявителя <...> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

6.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рекламы, указанной в п. 6.2 настоящего Определения.

6.4. О периоде распространения рекламы, указанной в п. 6.2 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

6.5. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рекламы, указанной в п. 6.2 настоящего Определения.

6.6. Поясняющие, было ли получено ООО «Стоматологическая компания СПБ» предварительное согласие <...> на получение на абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 6.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте

соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 6.2 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

6.7. О должностном лице ООО «Стоматологическая компания СПБ», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 03.09.2019, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

6.8. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 6.7 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

6.9. Паспортные данные (копию со 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 6.7 настоящего Определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

6.10. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

6.11. О причинах распространения рекламы без соблюдения требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

7. **ПАО «МегаФон» в срок до 03.12.2019** представить надлежащим образом заверенную уполномоченным лицом копию договора на оказание услуг связи № <…> от <…>, заключенного с ООО «Стоматология Питер».

8. **<...> в срок до 03.12.2019** представить копию договора на оказание услуг связи № <…> от <…>.

9. **ООО «Стоматология Питер»** обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 03.12.2019**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

10. **ООО «Стоматологическая компания СПБ»** обеспечить явку руководителя

(с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 03.12.2019**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

11. **<...>** явиться лично (с паспортом) и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 03.12.2019**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа.

Председатель комиссии <...>