

РЕШЕНИЕ

«11» января 2019г.

г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №85/18, возбужденное по факту распространения SMS-сообщений рекламного содержания с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в присутствии/отсутствии:

заявителя: физическое лицо <...>;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: физическое лицо <...><...>;

заинтересованного лица: физическое лицо <...> <...>;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №8266 от 04.10.2018г.), о поступлении 14.07.2018г. в 13:10 SMS-сообщений рекламного содержания на номер заявителя <...> с телефонного номера: <...> следующего содержания:

«<...> ведет прием в клинике Da Vinci, расположенной по адресу улица Железнодорожная 15. Контактный номер <...> (383)209-07-13. Будем рады видеть Вас! 14.07 13:10»,

с признаками нарушения ФЗ «О рекламе».

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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;

объект рекламирования - это 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.

Как следует из материалов, заявителю в мае 2014г. были оказаны стоматологические услуги в клинике ООО «Дентал». Прием вела <...>. 14.07.2018г. на абонентский номер заявителя поступил звонок с номера <...>. При телефонном разговоре заявителя информировали о том, что звонок осуществляется из стоматологической клиники «Da Vinci», а также, что <...> в настоящее время ведет прием пациентов именно в данной клинике. От записи на прием к врачу заявитель отказался. Через несколько минут на его абонентский номер поступило рассматриваемое SMS-сообщение.

Таким образом, из вышеуказанных обстоятельств следует, что данное сообщение носит рекламный характер, привлекая внимание к клинике «Da Vinci» и непосредственно к специалисту – <...>.

В силу требований, установленных ч.1 ст.18 ФЗ «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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия <...> не давалось. Следовательно, данное обстоятельство

указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Из пояснений <...> следует, что она является практикующим врачом-стоматологом в г.Новосибирске. После смены места работы ею были предприняты действия по уведомлению пациентов, друзей, знакомых, чьи контакты содержались в телефонной книге <...>, о месте ведения приема. Информирование производилось посредством обзвона лично <...>. Как сообщает <...>, заявитель изъявил желание о дублировании информации в SMS-сообщении.

Каких-либо доказательств (подтверждений) <...> не представлено.

На рассмотрении дела 11.01.2018г. представитель <...>, <...> с нарушением согласился. Пояснил, что абонентский номер <...> с которого осуществлялась отправка рассматриваемого SMS-сообщения – <...>, не является корпоративным номером клиники «Da Vinci», а зарегистрирован на <...>, пользуется данным номером также указанное физическое лицо.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента-заявителя является ПАО «МТС».

Согласно информации, представленной данным оператором связи, абонентом, которому принадлежит номер <...> <...>, является физическое лицо – <...> (г.Новосибирск).

Таким образом, указанное физическое лицо является рекламодателем, следовательно, в его действиях содержится нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, поступившую 14.07.2018г. в 13:10 посредством SMS-сообщения на номер <...> с телефонного номера: <...> следующего содержания:

«<...> ведет прием в клинике Da Vinci, расположенной по адресу улица Железнодорожная 15. Контактный номер <...> (383)209-07-13. Будем рады видеть Вас! 14.07 13:10», ненадлежащей,

а <...> нарушившим ч.1 ст.18 ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "16" января 2019 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Предписание

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«16» января 2019г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 15.01.2019г. по делу №85/18 о признании ненадлежащей рекламы, поступившей 14.07.2018г. в 14:07 посредством SMS-сообщения на номер <...> с телефонного номера: <...> следующего содержания:

«<...> ведет прием в клинике Da Vinci, расположенной по адресу улица Железнодорожная 15. Контактный номер <...> (383)209-07-13. Будем рады видеть Вас!»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <...> <...> в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. <...> представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «15» февраля 2019г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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