

## РЕШЕНИЕ

### ПО ДЕЛУ № 078/05/18-336/2020

«18» июня 2020 г. Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

заместитель председателя Комиссии:

<...> – ВРИО заместителя руководителя Управления,

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы Управления,

<...> – специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы Управления,

рассмотрев дело №078/05/18-1877/2019, возбужденное по признакам нарушения ООО «Стоматологическая компания СПб» (191023, город Санкт-Петербург, ул. Набережная реки Фонтанки, д. 13 лит. А, помещение 1-Н, ОГРН 1187847364055, ИНН 7841079604) зарегистрировано в качестве юридического лица 05.12.2018) требований части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, поступившей на номера заявителей посредством звонка с использованием автоматического дозванивания от стоматологии ООО «Стоматологическая компания СПб»,

в отсутствие :

заявителя — <...>, заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх.№18431-ЭП/20 от 25.05.2020),

заявителя — <...> уведомленного надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения

законодательства о рекламе - представителя ООО «Стоматологическая компания СПб», уведомленного надлежащим образом;

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступили обращения граждан (с приложением), относительно ненадлежащей, по мнению заявителей рекламы, нарушающей требования части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поступившей на абонентские номера заявителей посредством звонка с использованием автоматического дозванивания от ООО «Стоматологическая компания СПб». Заявители сообщили, что не давали своего согласия на получение рекламного звонка.

Согласно обращению <...> (вх. №1511-ИП/20 от 20.01.2020) «... 17.01.2020 в 17 часов 15 минут с номера <...> на личный номер заявителя <...> последовал рекламный звонок с использованием робота и средства набора...». Представились как "Мировая стоматология". Последовали повторные звонки (вх.№ 10349-ИП/20 от 30.03.2020), «...24.03.2020 в 19:20 с номера с номера <...>, а также на второй абонентский номер заявителя <...> поступили звонки рекламного характера (вх. № 10362-ИП/20 от 30.03.2020), 28.03.2020 в 14:40 с номера <...> и с последующим перезвоном в 14:42 с номера <...> с автоматическим дозваниванием, содержащим рекламу стоматологических услуг.

Согласно обращению Цуринова Ф.А. (вх.№ 5562-ИП/20 от 20.02.2020) «...22.02.2020 в 14 часов 02 минуты 56 секунды со стороны ООО «Стоматологическая компания СПб» с номера <...> на личный номер заявителя <...> последовал рекламный звонок с использованием робота и средства набора...». Оператор ответил, что это клиника "Мировая стоматология", и указал на адрес стоматологической клиники находящейся в Санкт-Петербурге по адресу набережная реки Фонтанки, дом 13.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Таким образом, квалифицирующими признаками рекламы являются:

-информативный характер;

-направленность от субъекта рекламного сообщения к адресату - неопределенному кругу лиц;

-цель рекламного сообщения – привлечение внимания к объекту рекламирования с целью его продвижения на рынке. В рассматриваемом случае объектом рекламирования выступают услуги стоматологической компании «Стоматологическая компания СПб».

С учётом изложенного, информация, поступившая на абонентские номера граждан, содержит все квалифицирующие признаки рекламы, определенные статьей 3 ФЗ «О рекламе». Согласно информации представленной заявителем Мильшиным А.С. о факте поступления звонков на его личные номера телефонов (период с января 2020 по март 2020) и дате поступления звонка 20.02.2020 на номер заявителя Цуринова Ф.А., Комиссия пришла к выводу о единой рекламной компании, проводимой с января 2020 года по март 2020 года. Обратного в материалах дела Ответчиком не представлено. Данный вывод следует из текста рекламы с использованием робота и средства набора:

- Здравствуйте! Моя информация не займет более минуты, разрешите продолжить?

- Попробуйте...
- В рамках программы стоматологического центра открыта запись для жителей Санкт-Петербурга и Ленинградской области в возрасте от 28 до 65 лет на бесплатную чистку зубов. Для записи скажите «да» и оставайтесь на линии...
- Как ваша организация называется?
- Переключаю Вас на регистратуру клиники...

Далее разговор с оператором клиники:

- Алло, здравствуйте!
- Здравствуйте! А что Вы за клиника?

- Я Вам сейчас поподробнее все расскажу...
- Скажите пожалуйста возраст какой у Вас? Сколько полных лет?
- Это не важно?Хочу узнать как называется Ваша клиника?
- Вас не слышно я перезвоню сейчас.

Через две минуты оператор клиники перезвонил, далее в ходе диалога

оператор ответил, что клиника называется «Мировая стоматология» и что номер телефона заявителя набран при помощи компьютерного набора цифр.

Согласно информации представленной ПАО «Мегафон» (вх. №9675-ЭП/20 от 24.03.2020), абонентский номер с которого был произведен звонок рекламного характера <...>, выделен по договору оказания услуг связи № 10022620 от 17.10.2019г. ООО «Стоматологическая компания СПб» ИНН 7841079604 (191023, город Санкт-Петербург, ул. Набережная реки Фонтанки, д. 13 лит. А, помещение 1-Н, ОГРН 1187847364055).

В ответ на запрос Санкт-Петербургского УФАС России, ПАО «МТС» представило информацию (вх.№18148-ЭП/20 от 21.05.2020), что абонентские номера <...> и <...> с которых были произведены звонки рекламного характера, были зарегистрированы на Общество с ограниченной ответственностью «Стоматологическая компания СПб» ИНН 7841079604 (191023, город Санкт-Петербург, ул. Набережная реки Фонтанки, д. 13 лит. А, помещение 1-Н, ОГРН 1187847364055) в соответствии с договором оказания услуг связи в период с 02.03.2020г. по 20.04.2020г.

В ответ на запрос Санкт-Петербургского УФАС России, АО «Теле-Санкт Петербург» сообщило, что абонентский номер <...> принадлежит юридическому лицу — ООО «Стоматологическая компания СПб» ИНН 7841079604 (191023, город Санкт-Петербург, ул. Набережная реки Фонтанки, д. 13 лит. А, помещение 1-Н, ОГРН 1187847364055).

1. В силу 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. 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.

Заявители отмечают, что не давали согласия на получения вышеуказанной рекламы, поступившей на их абонентские номера. Доказательство обратного ответчиком в Санкт-Петербургское УФАС России, не представлено.

В соответствии части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламодатель.

Признание конкретного лица рекламодателем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. №78/11875/20 от 20.04.20) в отношении ООО «Стоматологическая компания СПб» возбуждено производство по делу №078/05/18-336/2020 по признакам нарушения части 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», Запрошены необходимые для рассмотрения дела документы, материалы, пояснения. Рассмотрение дела №078/05/18-336/2020 назначено на 18.05.2020 в 11.00 по адресу: Санкт-Петербург, 4-я линия В.О., д.13, тел. 313-04-43.

18.05.2020 законный представитель ООО «Стоматологическая компания СПб» на заседание Комиссии в назначенное на 18.05.2020 в 11:00 по адресу: В.О.4 линия, д. 13, 199004 не явился, документы подтверждающие надлежащее уведомление лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе о времени и месте рассмотрения дела № 078/05/18-336/2020, отсутствуют. Документы запрошенные определением (исх. №78/11875/20 от 20.04.2020), ООО «Стоматологическая компания СПб» в Санкт-Петербургское УФАС России, не представлены.

18.05.2020 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость отложить рассмотрения дела № 078/05/18-336/2020 на 18.06.2020 (Определение об отложении дела исх.№78/15248/20 от 20.05.2020), в связи с отсутствием документов подтверждающих надлежащее уведомление лица, участвующего в деле, о времени и месте рассматриваемого дела №078/05/18-336/2020.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России №78/15247/20 от 20.05.2020 продлен срок рассмотрения дела до 24.07.2020.

27.05.2020 В Санкт-Петербургское УФАС России поступили возражения по делу №078/05/18-336/2020 по признакам нарушения части 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» от «Стоматологической компании СПб» (вх.№19129-ЭП/20 от 27.05.2020): «... Проанализировав текст звонка, следует, что указанная в нем информация не отвечает понятию рекламы, закрепленному в ст.3 Закона о рекламе, поскольку не содержит каких-либо сведений об объектах рекламирования (товарах и средствах индивидуализации общества, проводимых мероприятиях), т. е. Отсутствует сам объект рекламирования: наименование стоматологической клиники ее местонахождение, контактный телефон, то есть отсутствует определенный товар, предназначенный для продажи и иного введения в оборот, который можно индивидуализировать, выделить из однородной группы товаров. «Мировая стоматология» не является наименованием стоматологической клиники. Следовательно, распространенная на телефон заявителей информация в соответствии с п.1 ст.3 Закона о рекламе не является рекламой и на нее не распространяются требования указанного Закона. У ООО «Стоматологическая компания СПб» отсутствуют запрашиваемые документы Санкт-Петербургским УФАС. ООО «Стоматологическая компания» не использует никаких автоматизированных средств набора и дозвона, а также средств сообщения информации абоненту кроме телефонного аппарата и компьютерного аудиоплеера, при помощи которого в начале разговора включается установленный скрипт с предупреждением о распространении информации перед её доведением до абонента.

18.06.2020 ООО «Стоматологическая компания СПб» (191023, город Санкт-Петербург, ул.Набережная реки Фонтанки, д. 13 лит. А, помещение 1-Н, ОГРН 1187847364055, ИНН 7841079604) зарегистрировано в качестве юридического лица 05.12.2018), уведомленное надлежащим образом по юридическому адресу соответствующему Выписке из ЕГРЮЛ № ЮЭ9965-20-102571466, для участия в заседании Комиссии представителя не направило.

На основании документов и материалов, имеющихся в Управлении, озвученная запись (установленный скрипт) информации при помощи

работа и средства набора попадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками — распространена по сетям электросвязи с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки) и направлена на привлечение внимания к услугам стоматологической клиники, (в том числе бесплатной чистке зубов), формированию и поддержанию интереса к услугам стоматологической клиники и продвижению стоматологической клиники на рынке.

Согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама — реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама — это информация, распространенная любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Исходя из материалов дела и доказательств, имеющих в Управлении, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Стоматологическая компания СПб» (191023, город Санкт-Петербург, ул. Набережная реки Фонтанки, д. 13 лит. А, помещение 1-Н, ОГРН 1187847364055, ИНН 7841079604) зарегистрировано в качестве юридического лица 05.12.2018). Документов, подтверждающих обратное, ООО «Стоматологическая компания СПб», не представило.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 №ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя....».

Таким образом, в материалы дела № 078/05/18-336/2020 не представлено согласие заявителей на получение рекламы услуг ООО «Стоматологическая компания СПб», распространённой в адрес заявителей посредством рекламных звонков с использованием робота и средства набора.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, в соответствии с ч.7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» не допускает умолчание в рекламе информации (ее части), которая является значимой и необходимой для того, чтобы сделать верный вывод о свойствах рекламируемого объекта, приобрести его и использовать надлежащим образом. Условие: отсутствие этой информации или неправильное ее изложение не позволяет правильно, адекватно воспринимать информацию, вводит в заблуждение и влияет на оценку и решение потребителей относительно товара.



Введение в заблуждение представляет собой умышленное создание об объекте рекламирования впечатления, которое на самом деле не соответствует его реальным качествам и характеристикам.

Признание той или иной информации рекламой влечет повышенные требования к качеству такой информации. В частности, она должна:

- быть полной, т. е. Содержать существенную информацию о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, не допускать искажений смысла информации и не вводить в заблуждение потребителей рекламы (ч.7 ст.5 Закона о рекламе).

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы сторон, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг ООО «Стоматологическая компания СПб» (И Н Н 7841079604), распространенную на абонентские номера заявителей —<...> <...> — 24.03.2020 в 19 часов 20 минут, на второй абонентский номер <...> — 28.03.2020 в 14 часов 40 минут, 28.03.2020 в 14 часов 42 минуты, <...> <...> 02.02.2020 в 14 часов 0 2 минуты 56 секунды, посредством осуществленного звонка без согласия абонента и с использованием автоматического дозвонивания, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать в действиях рекламораспространителя: ООО «Стоматологическая компания СПб» (ИНН 7841079604) нарушение части 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы медицинских услуг без согласия абонента и с использованием автоматического дозвонивания.

1. 4. Выдать рекламораспространителю ООО «Стоматологическая компания СПб» (И Н Н 7841079604), предписание об устранении допущенных нарушений, указанных в п.2 настоящего решения.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Стоматологическая компания СПб» (И Н Н 7841079604) дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «30» июня 2020 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>