

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 055/05/18-681/2019

о возбуждении дела по признакам нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе

13 августа 2019 года

город Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения обществом с ограниченной ответственностью «МедЭстетик» (далее – ООО «МедЭстетик», Общество, ИНН 7842116263, ОГРН 1167847350934) требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление <...> по факту осуществления 18.06.2019 в 16:49 на его абонентский номер <...> звонка рекламного характера от абонента +<...>:

«- Информирование жителей города Санкт-Петербург. Это не продажи и не реклама. Разрешите, я продолжу.

-Алло, здравствуйте.

*- 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 40 до 72 лет и мужчин в возрасте от 48 до 72 лет. Скажите, вы хотите записаться на бесплатное обследование?***

- Нет. Не хочу.

- Замечательно, переключаю вас на администратора центра.

- Алло, здравствуйте. Скажите, пожалуйста...

-Алло, здравствуйте, девушка. Я бы хотел узнать, а на каком основании мне звонки поступают?

-Общий банк...»

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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 пункту 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»).

Озвученная оператором Медицинского центра информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи и направлена на привлечение внимания к Медицинскому центру по лечению и восстановлению позвоночника, а также к оказываемым в нем услугам - аппаратное обследование позвоночника, консультация врача-невролога.

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

ПАО «Вымпел-Коммуникации» в письме от 12.07.2019 вх. № 520/ДСП указало: «... цифровой идентификатор совпадает с абонентским номером <...>, который был выделен ООО «МедЭстетик» ИНН 7842116263 (<...>) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 696274177 от 23.08.2018 года...».

На запрос Омского УФАС России ООО «МедЭстетик» была представлена следующая информация (вх. № 8099э от 08.08.2019): «...Общество не использует никаких автоматизированных средств набора номера 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 ее доведением до абонента, после получения от абонента согласия, а если абонент такого согласия не дает, соединение с ним прекращается.** ООО «МедЭстетик» использует для своих нужд программу, которая генерирует в

произвольном порядке случайный номер (по принципу +7-9...- генерация), в последующем оператор лично производит звонок по этому номеру и если соединение устанавливается – сотрудник Колл-центра начинает информационную беседу с абонентом. В ходе разговора с абонентом указывается, что это не реклама, а главное спрашивается согласие абонента на дальнейшее прослушивание информации, и при дачи согласия абонентом, последнему объясняется, что есть **программа «Здоровый позвоночник»** которая разработана и утверждена в нашей компании, эта программа является абсолютно бесплатной и направлена на жителей Санкт-Петербурга как мужчин, так и женщин в возрастном диапазоне от 40-72 лет, в которой оговорено, что при посещении медицинского центра **аппаратная диагностика и консультация врача** проводятся по согласованию сторон на безвозмездной основе...».

Однако согласно аудиозаписи телефонного разговора, оператором Медицинского центра у <...> не было запрошено предварительное согласие на получение **рекламной** информации от Медицинского центра. При этом озвученная в начале разговора формулировка «...Это не продажи и не реклама...» вводит абонента в заблуждение относительно характера звонка.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «МедЭстетик» является рекламораспространителем.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20 и 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 055/05/18-681/2019 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель - <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «МедЭстетик» (ИНН 7842116263, ОГРН 1167847350934, место нахождения: <...>).

3. Назначить дело № 055/05/18-681/2019 к рассмотрению **на 10 сентября 2019 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, 12 А, к. 102.

4. ООО «МедЭстетик» **в срок до 06 сентября 2019 года** представить в адрес Управления письменный отзыв на настоящее определение (при необходимости).

Одновременно предупреждаю, что непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), а равно предоставление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо предоставление недостоверных сведений (информации) влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка представителя ООО «МедЭстетик» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Председатель Комиссии <...>