

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/5-390/2022

«18» июля 2022г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя

Комиссии:

<...> заместителя руководителя управления;

-

<...> начальника отдела рекламы и

Членов Комиссии:

>- недобросовестной конкуренции;

главного специалиста-эксперта отдела

<...> рекламы и

>-

недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/5-390/2022, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Бизнес Коннект» (далее - ООО «Бизнес Коннект», юридический адрес: 214018, г. Смоленск, ул. Раевского, д. 4А, кв. 24, ОГРН 1116732012495, Дата присвоения ОГРН 23.08.2011, ИНН 6732025893, КПП 673201001) по признакам нарушения пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5, частей 1,2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 04.02.2022, вх. от 07.02.2022 № 662э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 16.10.2021 в 20 часов 01 минуту посредством телефонного звонка от абонента <...> на абонентский номер заявителя <...> без согласия абонента, следующего содержания:

«Здравствуйте, Вас приветствует глазная клиника. Наши первоклассные врачи проводят бесплатное обследование зрения на самом лучшем оборудовании в Москве. После прохождения бесплатной диагностики, Вы получите подробную схему лечения. Ну а если Вы здоровы, врач даст ценные рекомендации. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста. Чтобы узнать подробности, нажмите любую цифру».

Поступление указанного звонка подтверждается представленной аудиозаписью, а также детализацией по абонентскому номеру <...>.

Из ответа ПАО «МТС» (исх. № С02/КТ-Б/20и), следует, что абонентский номер <...> принадлежит ООО «Бизнес Коннект» на основании договора об оказании услуг связи от 04.06.2021.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В соответствии с частью 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).

Кроме того, в рекламе была озвучена фраза «...на самом лучшем оборудовании в Москве...».

Пунктом 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами;

Также в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

01.04.2022 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/5-390/2022 в отношении ООО «Бизнес Коннект» и назначено к рассмотрению на 11.05.2022 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено по юридическому адресу ООО «Бизнес Коннект» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

11.05.2022 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/5-390/2022 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ООО «Бизнес Коннект» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 11.05.2022 рассмотрение дела № 042/05/5-390/2022 было отложено на 09.06.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была

направлена в адрес ООО «Бизнес Коннект» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

09.06.2022 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/5-390/2022 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ООО «Бизнес Коннект» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 09.06.2022 рассмотрение дела № 042/05/5-390/2022 было отложено на 18.07.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Бизнес Коннект» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю по иным обстоятельствам» имеется в материалах дела).

18.07.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/5-390/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 04.02.2022, вх. от 07.02.2022 № 662э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 16.10.2021 в 20 часов 01 минуту посредством телефонного звонка от абонента 8-917-041-13-92 на абонентский номер заявителя <...> без согласия абонента, следующего содержания:

«Здравствуйтесь, Вас приветствует глазная клиника. Наши первоклассные врачи проводят бесплатное обследование зрения на самом лучшем оборудовании в Москве. После прохождения бесплатной диагностики, Вы получите подробную схему лечения. Ну а если Вы здоровы, врач даст ценные рекомендации. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста. Чтобы узнать подробности, нажмите любую цифру».

Поступление указанного звонка подтверждается представленной аудиозаписью, а также детализацией по абонентскому номеру <...>.

Из ответа ПАО «МТС» (исх. № С02/КТ-Б/20и), следует, что абонентский номер 8-917-041-13-92 принадлежит ООО «Бизнес Коннект» на основании договора об оказании услуг связи от 04.06.2021.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламодателем требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с аудиозаписью разговора, представленной заявителем, в начале разговора абоненту был воспроизведен заранее записанный аудиофрагмент (автоматизированная запись).

В соответствии с частью 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 дозванивания, автоматической рассылки).

Следовательно, распространение ООО «Бизнес Коннект» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в рекламе была озвучена фраза «...на самом лучшем оборудовании в Москве...».

Пунктом 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами;

Также в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктом 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»» при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся. Суды должны учитывать, что при сравнении в

рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства. Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

Использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно самого рекламодателя может создать у потребителя неверное представление о его статусе, существовании оказываемых им услуг и качестве товаров.

Таким образом, использование в рекламе обозначения «...на самом лучшем оборудовании в Москве...» является нарушением пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку данная информация не подтверждена документально.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем и рекламодателем является ООО «Бизнес Коннект».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу общества с ограниченной ответственностью «Бизнес Коннект» (юридический адрес: 214018, г. Смоленск, ул. Раевского, д. 4А, кв. 24, ОГРН 1116732012495, Дата присвоения ОГРН 23.08.2011, ИНН 6732025893, КПП 673201001), распространенную посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> от абонента 8-917-041-13-92, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5, частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Бизнес Коннект» (юридический адрес: 214018, г. Смоленск, ул. Раевского, д. 4А, кв. 24, ОГРН 1116732012495, Дата присвоения ОГРН 23.08.2011, ИНН 6732025893, КПП 673201001) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «20» июля 2022 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».