

ООО <...>

<...>

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-19/2021

1 марта 2021 г. г. Смоленск

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

заместитель <...>, заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

председателя <...>, начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы  
Комиссии: Смоленского УФАС России,

члены <...>, главный специалист-эксперт отдела антимонопольного  
Комиссии: контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-19/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинских услуг посредством использования телефонной подвижной радиотелефонной связи без согласия на то абонента, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащем образом о месте и времени рассмотрения дела.

### УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России поступило обращение <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу вх. № 222ф от 08.12.2020) по факту распространения рекламы медицинских услуг посредством осуществления 17.07.2020 в 16:22 телефонного звонка с номера телефона +<...> на абонентский номер +<...> без предварительного согласия на то абонента.

Согласно части 1 статьи 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.

Факт поступления 17.07.2020 в 16:22 телефонного звонка с рекламой медицинских услуг на телефонный номер <...> подтверждается представленной Заявителем детализацией расходов для номера <...> с 22.06.2020 по 22.07.2020.

Согласно приложенной к обращению аудиозаписи, с телефонного номера <...> на

абонентский номер <...> поступил телефонный звонок следующего содержания:

«Врач флеболог проводит первичный приём без оплаты с Вашей стороны. Если в Вашей жизни присутствуют судороги нижних конечностей, отеки, вздутие вен, покраснение, дискомфорт и неприятное ощущение в ногах, то Вы получите консультацию специалиста и обследование на специальном оборудовании, которое сканирует вены, и узнаете причины нарушения и целостности Ваших сосудов. Скажите, Вы хотите пройти обследование без оплаты?»?

Согласно выписке из реестра российской системы и плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер телефона <...>, с которого поступил звонок с рекламой, входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «<...>» (регион – Смоленская область).

Письмами от 28.12.2020 и от 08.02.2021 ПАО «<...>» сообщило Смоленскому УФАС России, что абонентский номер +<...> с которого поступил телефонный звонок с рекламой медицинских услуг, в период с 18.05.2020 по 26.10.2020 был выделен в пользование ООО «<...>» по договору оказания услуг связи от 18.05.2020 № 757366499. Абонентский номер <...> выделен в пользование <...> на основании договора об оказании услуг связи от 28.06.2003 № 586805780.

Определением Смоленского УФАС России от 08.02.2021 в отношении в общества с ограниченной ответственностью <...> (место нахождения: <...>) было возбуждено дело № 067/05/18-19/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела было назначено на 25.02.2021 в 9 часов 30 минут

Рассмотрев в совокупности все имеющиеся в деле документы и материалы, Комиссия Смоленского УФАС России, приходит к следующему.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - 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 - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 14 июня 2012 года «О порядке применения статьи 18 Закона «О рекламе», под рекламой понимается определённая неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённому адресному списку. Распространение рекламной информации посредством радиотелефонной связи не может быть произведено иначе, как на конкретный абонентский номер. Специфика связи с абонентами посредством телефонных звонков сама по себе не может являться основанием для признания информации, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Согласно письму Федеральной антимонопольной службы России от 05.04.2007 № АЦ/4624 под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и

конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Таким образом, информация, распространяемая посредством использования телефонной связи на номер абонента <...>, является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к медицинским услугам и способствует их продвижению на рынке.

Исходя из правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя.

При этом Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Исходя из содержания вышеуказанного телефонного разговора, согласие не было получено и в устной форме.

Учитывая, что заявитель указал, что своего согласия на получение указанной рекламы рекламодателю он не давал, в ходе телефонного разговора предварительное согласие на получение рекламы у абонента не запрашивалось, распространение 17.07.2020 в 16:22 телефонного звонка с абонентского номера <...> на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных статьёй 18 Закона о рекламе, согласно части 7 статьи 38 данного Закона, несёт рекламодатель-распространитель. Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель-распространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, **рекламодателем указанной выше рекламы** является ООО «<...>», которому выделен в пользование номер телефона <...>, и с которого поступил телефонный звонок рекламного характера без согласия на то абонента.

25.02.2021 на рассмотрение дела стороны по делу не явились.

Каких-либо ходатайств от Заявителя и ООО <...> в адрес Смоленского УФАС России не поступало.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг, распространяемую обществом с ограниченной ответственностью <...> (место нахождения: <...>), посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, с телефонного номера <...>, поскольку при её распространении были нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 01.03.2021.

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