ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 074/05/18-2075/2021

06 августа 2021 года г. Челябинск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия), <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы 16 июня 2021 года в 16:40 часов на телефонный номер <...> путем направления звонка рекламного характера с телефонного номера <...> без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление физического лица (вх. № 8522-ИП/21 от 21.06.2021) по факту поступления 16.06.2021 в 16:40 на телефонный номер <...> звонка рекламного характера с телефонного номера<...> без предварительного согласия абонента.

В качестве доказательства заявителем представлена аудиозапись телефонного звонка, в ходе прослушивания которого специалистами Челябинского УФАС России составлен акт прослушивания аудиозаписи № 75-2021 от 28.06.2021.

По результатам прослушивания аудиозаписи, представленной заявителем, специалистами Челябинского УФАС России выявлено следующее:

«- Здравствуйте! Приглашаем жителей города Москвы и Московской области на бесплатную диагностику врача-стоматолога. Получите возможность сделать рентгенографический снимок верхней и нижней челюсти без оплаты, а также Вас проконсультирует узкопрофильный специалист по вопросам лечения и протезирования. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста. Если Вы хотите прослушать более подробно информацию или записаться, скажите «да». Простите, Вас плохо слышно, Вы хотите пройти обследование без оплаты? Скажите «да» или «нет».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, <...> входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Мегафон».

ПАО «Мегафон» представило письменные пояснения, согласно которым направление телефонного звонка 16.06.2021 абоненту <...> от абонента с телефонным номером <...> осуществляло Общество с ограниченной ответственностью «КИВИ» (<...>) (далее — ООО «КИВИ»).

Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «КИВИ» по вопросу получения согласия абонента на получение рекламных звонков, ответ до настоящего времени не получен.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

Заявителю 16.06.2021 в 16:40 на телефонный номер <...> поступил звонок рекламного характера с телефонного номера <...> без предварительного согласия абонента.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Из содержания аудиозаписи, в частности информации: «Приглашаем жителей города Москвы и Московской области на бесплатную диагностику врача-стоматолога. Получите возможность сделать рентгенографический снимок верхней и нижней челюсти без оплаты, а также Вас проконсультирует узкопрофильный специалист по вопросам лечения и протезирования» усматривается, что звонок содержит предложение об оказании стомотологических услуг.

Таким образом, информация, которая поступила заявителю посредством телефонного звонка, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по

сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рекламы от абонента <...>, а Челябинским УФАС России не установлено иное, то распространение указанной рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований частей 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

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.

Рекламораспространителем следует признать ООО «КИВИ» (<...>) как лицо, осуществившее распространение рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 074/05/18-2075/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Продлить срок рассмотрения дела № 074/05/18-2075/2021 до 06.11.2021.

2. Назначить дело № 074/05/18-2075/2021 к рассмотрению на 16 сентября 2021 года в 13 часов 00 минут по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 330.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО «КИВИ»

4. ООО «КИВИ» представить в Челябинское УФАС России в срок до 10 сентября 2021 года надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) документы, материалы, подтверждающие наличие согласия абонента <...> на получение рекламы посредством телефонного звонка рекламного характера с номера <...>, принадлежащего ООО «КИВИ»;

4.2) письменные пояснения по факту направления рекламного звонка абоненту <...> с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

4.3) письменные пояснения о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер <...>;

4.4) иные сведения имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей, их полномочия должны быть оформлены доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В целях обеспечения реализации Ваших прав на участие в рассмотрении дела путем дистанционного участия необходимо на адрес to74@fas.gov.ru заблаговременно представить ходатайство об участии в данном рассмотрении.

Для оперативного получения корреспонденции от Челябинского УФАС России в электронном виде можно подключить сервис «Электронные письма» АО «Почта России» (https://zakaznoe.pochta.ru/).