

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/05/18-277/2022

«15» июня 2022 г.

г. Новосибирск.

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

<...>

рассмотрев дело № 054/05/18-277/2022, возбужденное по факту распространения рекламной информации на номер телефона заявителя <...> посредством осуществления телефонного звонка 24.12.21 в 12.58 от абонента <...> с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсуствии:

- заявителя – физическое лицо (не явился);
- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Линк» (ОГРН 1217800125982, не явился),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 22736э от 27.12.2021г.) по факту получения заявителем на номер телефона <...> звонка рекламного характера 24.12.21 в 12.58 от абонента <...>, без предварительного согласия, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»).

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено настоящее дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Комиссией Новосибирского УФАС России произведено прослушивание аудио-файла, представленного в качестве приложения к заявлению, в результате которого установлено, что данный аудио-файл содержит запись следующего содержания:

Начало записи.

*«Стоматология Новосибирска в связи с открытием приглашает пройти полную диагностику ротовой полости, сделать панорамный снимок и получить в подарок процедуру фторирования. Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом. Узнать подробно – нажмите любую цифру».*

Конец записи.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку сообщение, полученное заявителем посредством рассматриваемого звонка, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (стоматологические услуги), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В силу ч.2 ст. 18 Закона «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). Рассматриваемый звонок был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), что указывает на нарушение ч.2 ст.18 Закона «О рекламе».

Для целей выявления нарушения требования части 2 статьи 18 Закона «О рекламе» антимонопольным органам необходимо установить факт того, что:

- в ходе осуществления звонка абоненту или направления ему сообщения использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание и автоматическая рассылка);
- осуществление такого звонка абоненту или направление ему такого сообщения

осуществлялось для распространения рекламы.

Вместе с тем, для целей реализации ФАС России возложенных на него полномочий антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения.

Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий 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 дозвонивание).

(Данная позиция также отражена в Письме ФАС России от 26.12.2019 N ДФ/114009/19 "О применении части 2 статьи 18 Закона «О рекламе»).

Рассматриваемый звонок был осуществлен посредством автоматического воспроизведения заранее записанного аудио-фрагмента с предложением абоненту выбора ответа «*нажмите любую цифру*». Данное обстоятельство свидетельствует о нарушении рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований чч. 1, 2 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, содержащейся в реестре ФГУП «Центральный научно-исследовательский институт связи», номер телефона <...> находится в номерной емкости, выделенной ПАО «Мегафон».

11.03.2022г. в ответ на Определение о возбуждении дела, ПАО «Мегафон» представлены пояснения и документы (вх. № 2210-ЭП/22), согласно которым рассматриваемый рекламный звонок с абонентского номера <...> был совершен ООО «Линк» (ИНН 7842194864).

Таким образом, в соответствии с материалами дела, ООО «Линк» является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы. Следовательно, своими действиями ООО «Линк» нарушило требования ч.ч. 1, 2 ст. 18 Закона «О рекламе».

В адрес ООО «Линк» Новосибирским УФАС России направлялось Определение об отложении рассмотрения дела от 15.03.2022г., Определение об отложении рассмотрения дела от 15.04.2022г., Определение о продлении срока рассмотрения дела № 054/05/18-277/2022 от «15» апреля 2022г. Отзыв на данные Определения ООО «Линк» не представлен.

В соответствии с пп. 2, 3 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования

населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

В едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

На основании изложенного, Новосибирским УФАС России были приняты все необходимые меры для надлежащего уведомления лица о дате, времени, месте и обстоятельствах рассматриваемого дела.

В соответствии с отчетом об отслеживании почтовых отправлений с сайта Почты России, Определение об отложении рассмотрения дела получено ООО «Линк» 26.05.2022г. Таким образом, Общество уведомлено о дате и времени рассмотрения дела. Отзыв на Определение ООО «Линк» не представлен.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать информацию, распространенную 24.12.21 в 12.58 на номер телефона заявителя <...> от абонента <...>, следующего содержания:

*«Стоматология Новосибирска в связи с открытием приглашает пройти полную диагностику ротовой полости, сделать панорамный снимок и получить в подарок процедуру фторирования. Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом. Узнать подробно – нажмите любую цифру»,* ненадлежащей рекламой,

а ООО «Линк» (191024, г. Санкт-Петербург, Муниципальный округ Смольнинское вн.тер.г., ул. Конная, д. 13, литера А, часть пом. 13-Н, ком. 18-19-20-3, ОГРН: 1217800125982, дата присвоения ОГРН: 16.08.2021, ИНН: 7842194864, КПП: 784201001) нарушившим требования:

ч.1 ст.18 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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием;

ч.2 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

**2.** Выдать ООО «Линк» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

**3** .Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено «20» июня 2022 г.

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