ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Гончарова, д. 2, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru, www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 7046-05 от 30.12.2019

<...>
<...>

E-mail: **<...>**

ООО «Базовый Элемент»
ул. Карла Маркса, д. 13А, корп. 2, оф. 401, г. Ульяновск, 432071

Поволжский филиал ПАО «Мегафон», Ульяновское региональное отделение
ул. Жуковского, д. 65, г. Ульяновск, 432045

E-mail: uln-info@megafon.ru

Филиал ПАО «МТС» в Ульяновской области
2-й пер. Мира, д. 35, г. Ульяновск, 432017

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 073/05/18-16099/2019

Резолютивная часть решения объявлена 20.12.2019

Решение в полном объеме изготовлено 30.12.2019 г. Ульяновск

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

председатель комиссии - врио руководителя управления **<...>**И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт **<...>**Н.В.,

- специалист-эксперт **<...>**Д.А.,

рассмотрев дело № 073/05/18-16099/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента звонка рекламного характера, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

- **заявителя <...>** (г. Ульяновск) - о месте и времени рассмотрения дела уведомлен;

- представителя **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе**, - **общества с ограниченной ответственностью «Базовый Элемент»** (далее - *ООО «Базовый Элемент»*), ОГРН 1147328000940, ИНН 7328077303, расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Карла Маркса, д. 13А, корп. 2, оф. 401, - о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено;

в присутствии:

- представителя **заинтересованного лица** - **публичного акционерного общества «МегаФон»** (далее - *ПАО «Мегафон»*), ОГРН 1027809169585, ИНН 7812014560, расположенного по адресу: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41 (**Ульяновское региональное отделение Поволжского филиала ПАО «МегаФон»** расположено по адресу: 432045, г. Ульяновск, ул. Жуковского, д. 65), - **<...>** (доверенность № 5-208/19 от 30.04.2019, паспорт);

- представителя **заинтересованного лица** - **публичного акционерного общества ««Мобильные ТелеСистемы»** (далее - *ПАО «МТС»*), ОГРН 1027700149124, ИНН 7740000076, расположенного по адресу: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4 (**Филиал ПАО «МТС» в Ульяновской области** расположен по адресу: 432017, г. Ульяновск, 2-ой пер. Мира, д. 35), - **<...>** (доверенность № 0058/16 от 23.03.2016, паспорт),

УСТАНОВИЛА:

По обращению **<...>** по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи с номера +7-927-826-37-45 на номер <...> -<…> без предварительного согласия абонента звонка рекламного характера Ульяновским УФАС России определением от 28.10.2019 возбуждено дело № 073/05/18-16099/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Базовый Элемент» и заявитель **<...>** Рассмотрение дела назначено на 22.11.2019.

<...> на заседание Комиссии 22.11.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен.

На рассмотрение дела 22.11.2019 представитель ООО «Базовый Элемент» не явился. В письменных пояснениях (вх. № 7908 от 21.11.2019) ООО «Базовый Элемент» сообщило, что общество не занимается распространением рекламы посредством использования телефонной связи. В соответствии с детализацией звонков по номеру +7-927-826-37-45, предоставленной ПАО «МегаФон», 21.08.2019 указанный абонентский номер не использовался. ООО «Базовый Элемент» представило полученную 21.11.2019 детализацию звонков по абонентскому номеру +7-927-826-37-45, подписанную **<...>**, с оттиском круглой печати: «ПАО «МегаФон», № 7, г. Ульяновск».

Также в Ульяновское УФАС России поступило ходатайство ООО «Базовый Элемент» (вх. № 7907 от 21.11.2019) о прекращении производства по делу № 073/05/18-16099/2019, в связи с отсутствием состава административного правонарушения, поскольку, по мнению общества, сведения о распространении рекламы с принадлежащего ООО «Базовый Элемент» абонентского номера +7-927-826-37-45, имеющиеся в материалах дела, не соответствуют действительности.

Определением от 22.11.2019 ходатайство ООО «Базовый Элемент» о прекращении производства по делу № 073/05/18-16099/2019 отклонено, срок рассмотрения дела № 073/05/18-16099/2019 продлен до 31.12.2019, к участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены ПАО «МегаФон» и ПАО «МТС». Рассмотрение дела отложено и назначено на 20.12.2019.

<...> на заседание Комиссии 20.12.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен.

Представитель ООО «Базовый Элемент» на рассмотрение дела 20.12.2019 не явился. Определение от 22.11.2019, направленное ООО «Базовый Элемент» (исх. № 6398-05 от 27.11.2019) заказным письмом с уведомлением № 43206841554435 от 29.11.2019, получено обществом 03.12.2019. По состоянию на 20.12.2019 ООО «Базовый Элемент» в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определением от 22.11.2019, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

В письменных пояснениях ПАО «МегаФон» (исх. № 5/7-LAG-исх.0000067/19 от 18.12.2019, вх. № 8626 от 19.12.2019) и представителем общества на заседании комиссии 20.12.2019 сообщено, что по данным информационно-биллинговой системы ПАО «МегаФон» абонентский номер +7-927-826-37-45 был выделен юридическому лицу ООО «Базовый Элемент» по договору об оказании услуг связи № 5061857 от 20.02.2017. Вместе с тем, 30.09.2019 данный абонентский номер на основании представленного заявления о переоформлении договора об оказании услуг связи ООО «Базовый Элемент» был переоформлен на другое юридическое лицо - общество с ограниченной ответственностью «Сфера прогресса», ОГРН 1156670001840, ИНН 6670311387. Кроме того, в рамках проведенной проверки ПАО «МегаФон» установлено, что в информационно-биллинговой системе оператора имеются сведения о соединениях абонентского номера +7-927-826-37-45 за 21.08.2019, в том числе общество подтверждает факт соединения 21.08.2019 в 10 час. 34 мин. При проведении выгрузки детализации соединений абонента по запросу ООО «Базовый Элемент» произошёл разовый технический сбой в работе программного обеспечения, выражающийся в отсутствии синхронизации данных о балансе с биллинговой системой.

В письменных пояснениях ПАО «МТС» (исх. б/н от 20.12.2019, вх. № 8662 от 20.12.2019) и представителем общества на заседании комиссии 20.12.2019 сообщено, что согласно технической детализации вызова на номер +7-<…> за 21.08.2019 подтверждается факт принятия вызова абонентом с 10 час. 34 мин. до 10 час. 42 мин.

Исследовав материалы дела 073/05/18-16099/2019, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «Центра здоровья», распространенную 21.08.2019 в 10 час. 34 мин. (звонок с абонентского номера: +7-927-826-37-45) на номер мобильного телефона +7-<…> по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление **<...>**, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № РС-9176040913-А-2-20190821 от 21.08.2019, вх. № 5668 от 21.08.2019), о получении без его согласия на номер мобильного телефона +7-<…> в 10 час. 34 мин. 21.08.2019 звонка рекламного характера (предложение аппаратных процедур от «Центра здоровья»). К заявлению приложена запись телефонного разговора.

Содержание телефонного разговора, состоявшегося 21.08.2019 в 10 час. 34 мин. (звонок с абонентского номера: +7-927-826-37-45, продолжительность записи - 07 мин. 45 сек.):

«- *Добрый день,* **<...>***!*

- Здравствуйте!

- Ааа... Меня зовут Анна. У меня для Вас очень важная информация. Вам удобно сейчас разговаривать или перезвонить позже?

- Ааа… Откуда Вы? Кто Вы?

- Ааа… Меня зовут Анна. Я являюсь регистратором «Центра здоровья». У нас проходит акция «День открытых дверей».

- Угу. Ну, да. Да.

- На Ваш выбор, Вы получаете одну из двух аппаратных процедур стоимостью 2300, но, так как у нас проходит «День открытых дверей»,

данную процедуру Вы получите без оплаты. У нас два направления: «Тело», к которому идет аппаратный массаж, и «Лицо» - интенсивное омоложение.

- Ну, замечательно.

- Что Вам больше подходит?

- И первое, и второе подходит.

- Угу… Ну, давайте, я Вам коротко расскажу, а Вы выберете.

- Хорошо.

- Для тела у нас идет аппарат лица, в который входят процедуры крезотерапии и миостимуляции. Этот комплекс процедур даёт очень мощный толчок к похудению, а также обладает укрепляющим действием для мышц и воздействует на лимфатическую систему человека, а также помогает при хондрозе, остеохондрозе и варикозе. И для лица у нас интенсивное омоложение. В него входят все процедуры, это - газожидкостный пилинг и ординарная маска. После процедуры улучшается цвет лица. Внутрь кожного покрова вводятся все необходимые витамины и гиалуроновая кислота. Уходят черные точки, разглаживаются мимические морщины и второй подбородок уходит. Что Вам больше подходит?

- Ну, я так понимаю, это - одно и тоже. В смысле, одна процедура. Да?

- Нет. Это для тела у нас идет аппаратный массаж. В него входит средство крезотерапии и миостимуляция, две процедуры. Два - в одном. А для лица - это интенсивное омоложение, в него входит...

- Для тела больше интересует.

- Алло?

- Для тела интересует.

- Чем?

- Для тела.

- Для тела?

- Да.

- Да. Завтра когда комфортно получить Вашу процедуру? В первой или во второй половине дня?

- Во второй половине дня.

- У нас есть… Сейчас, я посмотрю свободное время и выберу самого лучшего специалиста.

- Хорошо.

- Вот есть время на 12:30 и 14:00.

- Ну, в 12:30.

- В 12:30. Хорошо.

- Противопоказания, такие как кардиостимулятор, онкология…

- Нету.

- … инвалидность первой, второй группы?

- Нету.

- Операции, проведенные полгода назад?

- Нету.

- Угу. Хорошо. По времени длится полтора часа процедура.

- Угу.

- Мы находимся по улице Карла Маркса, 13А…

- Угу.

- … второй корпус, четвертый этаж.

- Хорошо.

- При себе необходимо иметь паспорт гражданина Российской Федерации, хорошее настроение.

- Хорошо.

- Сколько Вам полных лет, можете сказать?

- Так у Вас же должно быть записано!

- У…

- У Вас должно быть записано.

- Сколько?

- У Вас же должно быть записано.

- У нас даются номера, и мы по ним звоним.

- Разве не предоставили? Даже адреса нету?

- Ааа… Нет. Вот, сказали, что вас зовут **<…>**.

- А кто сказал такое?

- Нам дали номер и сказали, что вас зовут **<…>**.

- А кто дал номер?

- С городской базы.

- Ух, ты. Я тоже хочу такую же базу. А можно мне где-то её взять?

- Не знаю.

- А купить у вас, если неофициально?

- Неофициально?

- Угу.

- Я не могу дать такую возможность Вам.

- Жалко. Ладно. Ну, тридцать лет мне.

- Можно Вашу фамилию, имя, отчество для первичной регистрации?

- Нет. У меня пока по имени пусть будет.

- Почему?

- Ну, пока я не хочу.

- Ваши данные не будут распространяться, только для первичной регистрации, чтобы мы смогли Вас записать.

- В данном случае они уже скомпрометированы и распространены.

- Я Вас поняла.

- Меня пока паспорт устраивает и имя.

- У?

- Меня пока устроит паспорт и имя.

- Я не могут так Вас записать. Мне надо фамилию, имя, отчество и Ваш возраст.

- Ну возраст я уже сказал.

- Для Ваших процедур именно.

- Возраст я уже сказал.

- Ну, можно сказать фамилию, имя?

- Нет.

- По какой причине Вы боитесь?

- Я не боюсь. Я просто думаю, что тот человек, который вам дал мой номер телефона и мое имя в базе, он должен был указать тогда и остальные параметры, характеристики меня.

- Нам даются номера с городской базы данных и здесь фамилия не написана. Только номера.

- На сайте что ли?

- Нет.

- Ааа. То есть начальство раздает файлик и номер телефона с именем, да?

- Да.

- Ясненько.

- Ну, пока я не могу фамилию дать.

- Тогда я не смогу Вас записать.

- А если после обеда позвоните?

- Кому?

- Ну если после обеда, позвоните?

- Кому позвоню?

- Мне позвоните.

- Вам?

- Да.

- Ну, для того чтобы Вас записать я должна знать Вашу фамилию. Чтобы оформить талон на Вас. Произвести первичную регистрацию.

- Понятно.

- Нужно талон выдать.

- Ну, я подумаю. Хорошо. Я подумаю по поводу фамилии. Часиков в 12 можете перезвонить, да?

- Извините! Я так поняла, что Вы не хотите записываться. Тогда, до свидания!

- Ой, жалко. Ладно. Алло. Девушка, девушка, девушка! Я от вас получил всю необходимую для меня информацию, о том, что вы собираете и распространяете, а также используете персональные данные клиентов. И вот, данная информация будет передана в прокуратуру. Вы назвали меня по имени. Вы назвали мой номер телефона. Вы назвали свой адрес и все остальное. Я ждал от Вас дальше каких-то действий. Планировку ваших дальнейших действий я тоже знаю. Прихожу, оформляем договор на кредит. Я этого проходил уже лет десять назад.

- Мы не банк. Мы не банк. Мы не оформляем…

- Я знаю, что вы не банк. Вы - мошенническая контора, компания, которая обманным путем вынуждает людей, и оформляет договоры на кредиты крупные, продавая несуществующие услуги, несуществующую аппаратуру и все остальное. До встречи в суде, девушка.

- Вот и приходите к нам и сами во всем убедитесь.

- До встречи в суде.»

Согласно данным о принадлежности номеров операторам связи, полученным из официальных источников (выписки из реестра Российской системы и плана нумерации на сайте Федерального агентства связи (https://rossvyaz.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii?searched=true&code=495&number=4885049&oper **абонентский номер** +7-927-826-37-45 **принадлежит ПАО** «МегаФон»**.**

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального 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; объект рекламирования - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация с предложением аппаратных процедур от «Центра здоровья», распространённая 21.08.2019 в 10 час. 34 мин. посредством радиотелефонной связи с номера +7-927-826-37-45 на номер <...> -<…>, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам аппаратных процедур от «Центра здоровья».

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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.

В нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» рассматриваемая реклама распространена без получения предварительного согласия абонента подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

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

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 4387-05 от 23.08.2019) ПАО «МТС» (исх. № П 10-06/00054и от 28.08.2019, вх. № 5816 от 29.08.2019) сообщило, что ПАО «МТС» со **<…>** заключен договор об оказании услуг подвижной связи МТС от 06.08.2016 с предоставлением абонентского номера +7-<…>, и представило копию указанного договора. Согласно детализации соединений за 21.08.2019 рассматриваемый звонок поступил с номера +7-927-826-37-45 в 10 час. 34 мин., длительность соединения - 07 мин. 49 сек.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 4388-05 от 23.08.2019) ПАО «МегаФон» (исх. № 5/7-LAG-исх.0000060/19 от 16.09.2019, вх. № 6653 от 30.09.2019) сообщило, что абонентский номер <...> -927-826-37-45 выделен ООО «Базовый Элемент» по договору № 5061857 от 20.02.2017.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-16099/2019 представители ПАО «МегаФон» и ПАО «МТС» подтвердили факт осуществления 21.08.2019 с 10 час. 34 мин. 42 сек. до 10 час. 42 мин. 30 сек. звонка на телефонный номер <...> -<…> с телефонного номера +7-927-826-37-

45, который находился в пользовании у ООО «Базовый Элемент» (до 30.09.2019).

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «Базовый Элемент».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Необходимость в выдаче предписания ООО «Базовый Элемент» в данном случае отсутствует, поскольку абонентский номер телефона +7-927-826-37-45, с которого осуществлялось распространение рекламы, передан в пользование иному лицу.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Центра здоровья», распространенную 21.08.2019 в 10 час. 34 мин. (звонок с абонентского номера +7-927-826-37-45) на номер мобильного телефона +7-<…> по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-<…>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии **И.И. <…>**

Члены Комиссии: **Н.В. <…>**

Д.А. <…>