

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 44/18

«10» августа 2018 г

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы И.В. Волохина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 44/18, возбужденное по факту совершения на абонентский номер заявителя звонка с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»),

в отсутствие заявителя – физическое лицо «...» (не явился, уведомлен надлежащим образом),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе- ООО «Здоровье и стройность» (ИНН 5406615131, не явился, уведомлен надлежащим образом),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 2398э от 11.05.2018г.) по факту получения заявителем- абонентом номера: +7<...> телефонного звонка рекламного содержания, без получения предварительного согласия абонента.

В ходе рассмотрения данного обращения Новосибирским УФАС России установлено следующее.

11.05.2018г. в 13:11 на абонентский номер <...> <...> с абонентского номера: +7<...> был осуществлен звонок следующего содержания:

«- Алло.

- День добрый. Я звоню из медицинского центра семейного здоровья. Уделите пару минут для информации. У нас есть интересное для вас предложение.

- Какое именно?

- Мы работаем на аппаратах из Южной Кореи методом подбора гальванической волны и волны «...», поэтому, одно из предложений по оздоровлению организма - 3 бесплатных посещения, по 2 процедуры в день. Подробности могу рассказать. Коррекция фигуры 1 час в день и ряд процедур по косметике. Одна из них авторская....

- Можно узнать, где Вы территориально находитесь?
- в Новосибирске, в центре города недалеко от Дома Ленина.
- Адрес какой точный у вас?
- Октябрьская магистраль, д. 7. Вы у нас были наверное, да?
- Нет. Вот мне и интересно, откуда у вас мой номер?
- Методом случайного набора.
- Не переживайте, Ваш телефон никому не .... на обработку. Только Вам звоним.
- Вы мне хотите предложить Ваши услуги?
- Хотим Вас пригласить для ознакомления.
- То есть, воспользоваться вашими услугами, правильно?
- Я не поняла. не хотите воспользоваться?
- Вы мне предлагаете ваши услуги, может быть они не ваши...я откуда знаю.
- Центр открыт не так давно. Со всеми медицинскими документам, с лицензиями, Минздравом одобрен, нам даются средства на рекламу, именно по приглашению.
- То есть, вы предлагаете услуги вашего центра, косметологические?
- В принципе, хорошие услуги. На оздоровление организма 3 дня. Четвертый в подарок могу предложить...
- Спасибо, не нужно».

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме 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.

В соответствии с 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.

Согласно сведениям, имеющихся в распоряжении Новосибирского УФАС России, заявитель-владелец номера: +7<...> , является абонентом оператора связи ПАО «МегаФон».

ПАО «МегаФон» представило в адрес антимонопольного органа детализацию услуг связи абонентского номера: +7<...> , подтверждающую совершение на номер заявителя звонка от абонента: +7<...> в 13:11 часов 11.05.2018г. Соответственно, факт распространения смс-сообщения установлен материалами дела.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 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.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, абонентский номер <...> -244-37-02, с которого был осуществлен звонок в адрес заявителя, принадлежит ПАО «МегаФон».

ПАО «МегаФон» представило документы (вх.№ 5479 от 27.06.2018г.) согласно которым абонентский номер <...> <...> выделен в пользование юридическому лицу ООО «Здоровье и стройность» (ИНН 5406615131), на основании Договора об оказание услуг связи № 25947699 от 15.08.2016г.

По данному факту Новосибирским УФАС России было возбуждено дело в отношении ООО «Здоровье и стройность», по результатам рассмотрения которого установлено следующее.

ООО «Здоровье и стройность» представило в материалы дела Отзыв (вх№6766 от 09.08.18г.), согласно которому, Общество считает заявленные в обращении физического лица требования необоснованными, незаконными, а изложенные доводы несостоятельными.

ООО «Здоровье и стройность» занимается коммерческой деятельностью в рамках действующего Российского законодательства. Общество рекламирует свои услуги только посредством СМИ и наружной рекламы. ООО «Здоровье и стройность» не формирует и не ведет базу абонентов для рассылки рекламы, не осуществляет распространение рекламы посредством телефонной, факсимильной или подвижной радиотелефонной связи.

Как указывает ООО «Здоровье и стройность», рассматриваемое обращение, совершенное посредством телефонного звонка, было конкретизированным, индивидуальным, а не записанным текстом, и было адресовано определенному лицу. Также оно было единоразовое, не имело систематический или длительный характер. Конкретика и субъективная составляющая обращения исключает один из основных признаков рекламы «неопределенный круг лиц». Поскольку обращение не содержало указание на объект рекламирования: не было указано конкретное наименование общества, не были указаны конкретные услуги, которые подлежали реализации обществом, не был указан конкретный адрес общества, обращение несет обезличенный характер, не позволяющее определить ни рекламодатели, ни

производителя, ни распространителя, исключает второй признак рекламы «привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке».

Общество утверждает, что не распространяло на абонентский номер заявителя: +7<...> какую-либо рекламу, обращение носит исключительно справочно-информационный характер.

Кроме того, как сообщило ООО «Здоровье и стройность», рассматриваемый звонок был ошибочный. Исходя из объяснений сотрудника Общества, совершая звонок, она допустила в наборе номера ошибку и полагала (ошибочно), что разговаривает с клиентом общества и приглашала его на очередное посещение в рамках существующего договора. Что стоит расценить как исполнение договора, а не как реклама с целью привлечения нового клиента. Исходя из текста разговора, который имеется в материалах дела, звонивший лишь успел представиться и озвучить тему разговора. После полученного отказа поблагодарил за ответ и попрощался.

Рассмотрев материалы дела, отзыв ООО «Здоровье и стройность», Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Информация, содержащая сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и отчества абонента), представляет интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако, направленность рекламы на неопределенный круг лиц оценивается исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц. Таким образом, квалификация информации как рекламы либо иного рода информации, зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации.

В рассматриваемом случае, телефонный звонок, согласно представленной позиции ООО «Здоровье и стройность» был совершен ошибочно в адрес заявителя-абонента номера..., то есть, неопределенному лицу, которое не могло быть заранее определено в качестве получателя рекламной информации, тем не менее, которого могла заинтересовать озвученная информация.

Поскольку, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, в том числе, если она направляется по конкретному адресному списку, текст телефонного разговора был выстроен так, чтобы указать на некий объект:

коррекция фигуры, оздоровление организма, специализацию организации - центр семейного здоровья, местоположения – г. Новосибирск, в центре города недалеко от Дома Ленина - Октябрьская магистраль, д.7, представляющее собой, в совокупности, продвижение определенных процедур на рынке медицинских услуг в конкретном медицинском учреждении.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Здоровье и стройность», основным видом деятельности Общества является Торговля розничная прочими пищевыми продуктами в специализированных магазинах, не включенными в другие группировки, в том числе, общая врачебная практика, специальная врачебная практика, деятельность в области медицины.

Общество с ограниченной ответственностью является юридическим лицом, преследующим извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, в силу положений Гражданского кодекса Российской Федерации. Следовательно деятельность ООО «Здоровье и стройность» основывается на извлечении прибыли.

Таким образом, совершая телефонные звонки подобного рода (с предложением услуг), ООО «Здоровье и стройность» привлекает внимание потенциальных клиентов- обеспечивает продвижение на рынке своих услуг, то есть, рекламирует свою деятельность.

Кроме того, в тексте разговора содержится информация о способе получения персональных данных заявителя - методом случайного набора. Таким образом, при совершении звонка, при наборе абонентского номера сотрудником:..., у сотрудника ООО «Здоровье и стройность» отсутствовало согласие данного абонента, адресованное непосредственно ООО «Здоровье и стройность», на распространение информации рекламного характера, что представляет собой нарушение нормы ст. 18 Закона «О рекламе».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, в действии которого содержится нарушение рекламного законодательства, является ООО «Здоровье и стройность».

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 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на абонентский номер заявителя:+7<...> 23.03.2018г. в 16:49 с абонентского номера:+7<...> , путем осуществления звонка следующего содержания:

«- Алло.День добрый. Я звоню из медицинского центра семейного здоровья. Уделите пару минут для информации. У нас есть интересное для вас предложение...Мы работаем на аппаратах из Южной Кореи методом подбора гальванической волны и волны «...», поэтому, одно из предложений по оздоровлению организма - 3 бесплатных посещения, по 2 процедуры в день.

Подробности могу рассказать. Коррекция фигуры 1 час в день и ряд процедур по косметике. Одна из них авторская....в Новосибирске, в центре города недалеко от Дома Ленина...Октябрьская магистраль, д. 7...(номер взят) Методом случайного набора...Не переживайте, Ваш телефон никому не .... на обработку. Только Вам звоним...Хотим Вас пригласить для ознакомления...Я не поняла. не хотите воспользоваться?...Центр открыт не так давно. Со всеми медицинскими документам, с лицензиями, Минздравом одобрен, нам даются средства на рекламу, именно по приглашению...В принципе, хорошие услуги. На оздоровление организма 3 дня. Четвертый в подарок могу предложить...», ненадлежащей рекламой,

а ООО «Здоровье и стройность» (ИНН 5406615131, адрес регистрации: 630007, г. Новосибирск, ул. Октябрьская магистраль, д. 3, оф. 501) 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.

2. Выдать ООО «Здоровье и стройность» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 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.

#### ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 44/18

#### О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

#### РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«10» августа 2018 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления-начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы, на основании своего решения от «10» августа 2018 г. по делу № 44/18 о признании информации, распространенной на абонентский номер заявителя: +7<...> , путем совершения звонка с 23.03.2018г. в 16:49 с абонентского номера: +7<...> , ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Здоровье и стройность» (ИНН 5406615131, адрес регистрации: 630007, г. Новосибирск, ул. Октябрьская магистраль, д. 3, оф. 501) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований: 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.

в том числе информацию следующего содержания:

«- Алло. День добрый. Я звоню из медицинского центра семейного здоровья. Уделите пару минут для информации. У нас есть интересное для вас предложение... Мы работаем на аппаратах из Южной Кореи методом подбора гальванической волны и волны «...», поэтому, одно из предложений по оздоровлению организма - 3 бесплатных посещения, по 2 процедуры в день. Подробности могу рассказать. Коррекция фигуры 1 час в день и ряд процедур по косметике. Одна из них авторская.... в Новосибирске, в центре города недалеко от Дома Ленина... Октябрьская магистраль, д. 7... (номер взят) Методом случайного набора... Не переживайте, Ваш телефон никому не .... на обработку. Только Вам звоним... Хотим Вас пригласить для ознакомления... Я не поняла. не хотите воспользоваться?... Центр открыт не так давно. Со всеми медицинскими документам, с лицензиями, Минздравом одобрен, нам даются средства на рекламу, именно по приглашению... В принципе, хорошие услуги. На оздоровление организма 3 дня. Четвертый в подарок могу предложить...».

2. ООО «Здоровье и стройность» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «07» сентября 2018г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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