

РЕШЕНИЕ

«11» ноября 2019г.

г.Новосибирск

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

...

рассмотрев дело №054/05/18-1725/2019, возбужденное по факту распространения в июле 2019г. посредством телефонного звонка на номер заявителя рекламной информации компании «Каркаде» с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

В ОТСУТСТВИИ:

...

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. №4972э от 09.07.2019) о нарушении требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» по факту распространения в июле 2019г. посредством телефонного звонка на номер заявителя рекламной информации компании «Каркаде» без надлежащего согласия абонента.

При рассмотрении заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, установлено следующее.

Согласно детализации, представленной заявителем (абонентом), 08.07.2019г. в 17:22:44 на его абонентский номер +... поступил звонок с номера ..., следующего содержания:

«Алло, здравствуйте. Меня зовут...- администратор компании «Каркаде». Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Новосибирске. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти курс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. Затем оставить свой отзыв и за это получить от нас замечательный подарок. Наша встреча состоится 20-го июля в субботу в Новосибирске по адресу: ул.Орджоникидзе, дом 31. Это отель «Мариот Хотел». Каждый гость в конце нашего мероприятия получает гарантированный подарок... Встреча бесплатная и продлится полтора часа. На ней ведущие специалисты области массажа покажут простые и действенные приемы, благодаря которым возможно избавиться от боли в

позвоночнике и суставах. Вы сможете задать любые вопросы, если они у вас будут, и пройти любой вид массажа на нашем новейшем оборудовании абсолютно бесплатно».

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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 - это 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.

Таким образом, из вышеуказанных обстоятельств следует, что данное сообщение носит рекламный характер, привлекая внимание к компании «Каркаде» и непосредственно к услуге - курсу оздоровительного и расслабляющего массажа, оказываемой данной компанией.

В силу требований, установленных ч.1 ст.18 ФЗ «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 силу требований, установленных ч.2 ст.18 ФЗ «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).

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. При этом анализ аудиозаписи разговора, представленной заявителем, показал что данный звонок осуществлялся автоматически, без участия человека.

Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.ч.1, 2 ст.18 Закона «О рекламе».

Согласно ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе», реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и

должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Рассматриваемая реклама содержит информацию об оказании услуг по оздоровительному массажу медицинским массажным центром «Каркаде».

При этом предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, отсутствует.

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

Ответственность за нарушение требований ч.7 ст.24 Закона «О рекламе» несет как рекламодатель, так и 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; рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно материалам дела между ООО «Каркаде» (ИНН 5407965851, далее - заказчик) и ЗАО «Глобус» (далее - исполнитель) 28.06.2019г. заключен договор №2591/19 на проведение мероприятий и проживания «Новосибирск Марриотт Отель», согласно которому исполнитель обязуется по заявкам заказчика оказывать комплекс услуг по организации мероприятий заказчика в «Новосибирск Марриотт Отель», включая: предоставление в аренду конференц-зала, предоставление в аренду переговорной комнаты, предоставление в аренду специального оборудования, организация питания, услуги по размещению гостей заказчика в номерах «Новосибирск Марриотт Отель», а заказчик обязуется оплатить такие услуги.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования выступает организация, индивидуализируемая наименованием – компания «Каркаде». Реклама по способу ее доведения свидетельствует о цели размещения - привлечении внимания неопределенного круга лиц к услугам, предлагаемым лицом, индивидуализируемым с помощью наименования – компания «Каркаде».

Таким образом, указанная реклама ориентирована на неопределенный круг лиц, направлена на мотивацию потребителя рекламы на выбор услуг, реализуемых компанией «Каркаде».

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08 октября 2012 года № 58 «О некоторых вопросах

практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при анализе информации необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром (в данном случае – компанией «Каркаде» и услугами - массажем), имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

Таким образом, потребители рекламы, изучив рекламный материал, определяют объектом рекламирования организацию, использующую наименование – компания «Каркаде», то есть, у потребителя возникает четкая ассоциация рекламируемого объекта с компанией «Каркаде».

Учитывая изложенное, исходя из совокупности элементов рекламного материала, можно сделать вывод о том, что смысловая нагрузка направлена на потребителя таким образом, что потребитель, изучая данную информацию, придет к заключению, что рекламируются услуги, оказываемые компанией «Каркаде», и сама реклама направлена на привлечение внимания к товарам и услугам компании «Каркаде».

Из совокупности и взаимосвязи доказательств, представленных в материалах дела следует, что именно ООО «Каркаде» является лицом, осуществившем звонок заявителю.

Таким образом, рекламораспространителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Каркаде» (ИНН 5407965851, ОГРН 1175476080064, дата присвоения ОГРН 18.07.2017, адрес: ул.Маковского, д.10, пом.6, г.Новосибирск, 630102; место нахождения: ул.Ленина, д.52, оф.905, г.Новосибирск, 630102).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, распространенную по сетям электросвязи, 08.07.2019г. в 17:22:44 на абонентский номер ... с номера ... посредством осуществления звонка, следующего содержания:

«Алло, здравствуйте. Меня зовут – администратор компании «Каркаде». Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Новосибирске. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти курс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. Затем оставить свой отзыв и за это получить от нас замечательный подарок. Наша встреча состоится 20-го июля в субботу в Новосибирске по адресу:

ул.Орджоникидзе, дом 31. Это отель «Мариот Хотел». Каждый гость в конце нашего мероприятия получает гарантированный подарок... Встреча бесплатная и продлится полтора часа. На ней ведущие специалисты области массажа покажут простые и действенные приемы, благодаря которым возможно избавиться от боли в позвоночнике и суставах. Вы сможете задать любые вопросы, если они у вас будут, и пройти любой вид массажа на нашем новейшем оборудовании абсолютно бесплатно», ненадлежащей,

а ООО «Каркаде» (ИНН 5407965851, ОГРН 1175476080064, дата присвоения ОГРН 18.07.2017, адрес: ул.Маковского, д.10, пом.6, г.Новосибирск, 630102; место нахождения: ул.Ленина, д.52, оф.905, г.Новосибирск, 630102) нарушившим ч.ч.1,2 ст.18, ч.7 ст.24 ФЗ «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;

не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки);

реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

2. Выдать ООО «Каркаде» 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, ч.5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "18" ноября 2019 г.

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