УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ №Р18/43-18

04.10.2018 г. г. Тюмень

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

Председатель Комиссии: <…> - заместитель руководителя управления – начальник отдела КСЗ;

Члены Комиссии:

<…>

<…>. - главный специалист-эксперт отдела КСЗ;

- ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело № Р18/43-18, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствии заявителя – <…>. (уведомлен надлежащим образом почтовое уведомление №62599226627237);

в присутствии представителя ООО <…> – <…>. (доверенность 01/09 от 05.09.2018 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило заявление <…> (вх. № 4138 от 06.06.2018г.).

Из заявления следует, что на абонентский номер <...> <…>, зарегистрированный за гражданином, 06.06.2018 в 14:01, от абонента +73452560355, поступил телефонный звонок рекламного характера следующего содержания:

«-Александр Николаевич, здравствуйте! Меня зовут Екатерина, я звоню из

спортивно-оздоровительного комплекса «Стиль жизни», который находится по адресу: ул Республики 250 корпус 1. Слышали о таком комплексе или посещали раньше?

- Нет, не посещал и не слышал.

- Мы работаем в Тюмени уже более 10 лет. В целях саморекламы приглашаем Вас на оздоровительные процедуры… Вас это ни к чему не обязывает, доплачивать ничего не нужно будет…

Вы можете прийти на такие оздоровительные процедуры как кедровая фитобочка, у нас их целых 6 видов…..сделают втирания бальзама из 40 видов трав в область спины…организм насыщается травами, выводит шлаки и токсины. Процедура занимает примерно час…..

Либо вы можете пройти сеанс крио терапии. Вы знаете, что это такое?

- Ну, я понял. Мне не интересно.

- Хорошо, извините, всего доброго.

- А скажите, мой телефон то откуда взяли?

- Мы звоним строго по рекомендации. Ваши знакомые отдыхали у нас в комплексе. Им все понравилось, оставили Ваш номер телефона, чтобы мы пригласили Вас на оздоровительные процедуры.

- А мое разрешение не надо спрашивать?....

- Я Вам позвонила, предложила…

- Я понял. Но не надо было разрешение спросить, прежде чем звонить?

- Я так поняла Вам не интересно, больше я звонить не буду. Всего Вам доброго, Александр Николаевич. Хорошего Вам настроения…».

Как указывает заявитель, согласия на телефонные звонки рекламного характера он не давал.

Определением от 06.08.2018 г. № Р18/43-18 возбуждено дело № Р18/43-18 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Согласно сведениям, представленным ООО «Уралмикро», абонентский номер <...> с которого совершен звонок, предоставлен в пользование ООО <…> (адрес местонахождения: 625014, г.Тюмень, ул.Республики, д.250, строение 1, ОГРН 1167232065780, ИНН 7203382100, КПП 720301001, дата регистрации: 04.05.2016г.) по договору на предоставление услуг связи №NET0134 от 01.02.2018г.

К рассмотрению дела, лицом, участвующим в деле, представлены письменные пояснения и истребованные документы.

Согласно письменным пояснениям ООО <…> (исх.№ 05/09-1 от 05.09.2018 г.), оператор <…>., с которой у ООО <…> заключен трудовой договор, осуществила звонок <…> с целью пригласить его на бесплатные оздоровительные процедуры. В

случае отказа от бесплатной оздоровительной услуги со стороны абонента, его телефонный номер удаляется из соответствующего списка и повторных звонков не осуществляется. Работодатель не определяет текст телефонного сообщения для сотрудника, а лишь ставит задачу об информировании населения в период проведения акции по бесплатному предоставлению оздоровительных процедур. Работодатель информирует работника об обязательном соблюдении требований российского законодательства, в том числе регулирующего сферу рекламы. ООО <…> не поручало <…>. осуществлять звонок рекламного характера <…>.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы дела, пришла к следующим выводам.

Согласно статье 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), рекламой является 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя. В рассматриваемом звонке рекламного характера объектом продвижения на рынке выступают услуги, оказываемые спортивно-оздоровительным комплексом «Стиль жизни», а именно: «…вы можете прийти на такие оздоровительные процедуры как кедровая фитобочка, у нас их целых 6 видов….либо вы можете пройти сеанс крио терапии…», на привлечение внимания к которым и направлен звонок.

Таким образом, звонок рекламного характера, поступивший абоненту <…>., 06.06.2018г. в 14:01, от абонента +73452560355, является рекламой с четко определяемым объектом рекламирования, а следовательно, на которую распространяются требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 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 им было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с

таким требованием.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО <…> является рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, поскольку телефонный звонок был осуществлен с принадлежащего ему абонентского номера, вместе с тем, в материалы дела не представлено письменное согласие абонента на получение звонков рекламного характера, следовательно, в действиях общества содержатся нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Документальных доказательств о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ответчиком не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО <…> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу услуг спортивно-оздоровительного комплекса «Стиль жизни», распространенную путем совершение телефонного звонка абоненту +7<…>, 06.06.2018 г. в 14:01, от абонента +7345560355, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО <…> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии <…>.

<…>.