

ИП

ООО «Гермес»

д. 8, стр. 1, эт. 60, пом. 603м,
ком. 5, Пресненская наб.,
г. Москва, 123112

ул. Мантулинская, д. 12, эт.

2,

пом. 1, ком. 5, оф. 1,
г. Москва, 123100

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-551/2019

«05» августа 2021 года
Ярославль

г.

Решение изготовлено в полном объеме «06» августа 2021 года.

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

председатель Комиссии – врио руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Солодяшкин С. Д., специалист-эксперт Артамонов А. О.,

рассмотрев дело № 076/05/18-551/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы медицинского массажного центра по сетям электросвязи, с признаками нарушения требований Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее- ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило обращение (вх. № 6774 от 18.07.2019) о получении 17.07.2019 в 15 часов 37 минут на абонентский номер с абонентского номера +7-903-221-01-42 нежелательного телефонного звонка следующего содержания: «Я администратор компании «Авант». Хочу пригласить на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Рыбинске. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании, затем оставить свой отзыв и за это в благодарность получить от нас замечательный подарок. Встреча состоится 10 августа, в субботу, в Рыбинске по адресу: улица Крестовая, д. 103, кафе-ресторан «Мельница». Каждый гость в конце нашего мероприятия получает гарантированный подарок в виде автомобильного регистратора. Встреча бесплатная и продлится полтора часа».

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18, части 7 статьи 24, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, представленные пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам массажного салона, формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанный звонок поступил абоненту без его согласия на получение данной рекламы, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Поступление указанного звонка с рекламой подтверждается детализацией, предоставленной заявителем, а также оператором заявителя ПАО «Вымпелком» (вх. № 7582 от 12.08.2019).

Согласно части 7 статьи 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 соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13 октября 2017 года N 804н, массаж является медицинской услугой (A21.01.001).

В рассматриваемой рекламе медицинских услуг (массажа) отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, что является нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В материалах рекламы отсутствуют сведения о наличии у ООО «Гермес» лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Следовательно, в данном случае также установлено нарушение пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 несет рекламодатель, за нарушение требований части 7 статьи 24, статьи 7 - рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

ПАО «Вымпел-Коммуникации» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 7582 от 12.08.2019) сообщило, что абонентский номер +7-903-221-01-42, с которого совершался звонок с рекламой, принадлежит

ИП _____ по договору об оказании услуг связи № _____
от 13.07.2019 г. Копия указанного договора представлена в материалы
дела.

Вместе с тем, ИП _____ представлены письменные пояснения от 09.10.2019 г., в
которых указано, что абонентский номер _____ +7-903-
221-01-42 ей не принадлежит, никогда ей не оформлялся, никакого отношения
к компании «Авант», медицинскому массажному центру в г. Рыбинске данное
лицо не имеет, звонков на номер _____ ИП _____ не совершала.

Комиссией установлено, что в представленном ПАО «Вымпел-Коммуникации»
договоре об оказании услуг связи № _____, заключенном с ИП _____, и в
приложениях к данному договору, отсутствует дата заключения данного
договора и приложений к нему. Иных доказательств, подтверждающих дату
заключения данного договора 13.07.2019 г. ПАО «Вымпел-Коммуникации» в
материалы дела не представлено.

В связи с этим, данный договор, по мнению Комиссии, не может являться
доказательством совершения ИП _____ рассматриваемого рекламного звонка
17.07.2019 г., поскольку не позволяет установить действительную дату
выделения ИП _____ оператором данного абонентского номера.

В соответствии с пояснениями ООО «Амбар» (вх. № 8100 от 21.08.2021)
установлено, что инициатором рекламируемого мероприятия являлось
_____ ООО «Гермес». Помещение второго этажа
кафе «Мельница», расположенное по адресу Ярославская область, г.
Рыбинск, улица Крестовая, д. 103, используемое для проведения презентации
массажного оборудования, предоставлено ООО «Гермес» на основании
договора аренды от 06.08.2019, заключенного с ООО «Амбар».

ООО «Гермес» в ответ на запрос Ярославского УФАС от 24.08.2020 г.
сообщило, что в ходе телефонных переговоров гражданам предлагалось
посетить бесплатное мероприятие, на котором будет предоставлена
информация о товарах и услугах при желании данные товары могут быть
приобретены, при согласии гражданина посетить данное мероприятие
указывалось дата, время и место проведения презентации; номера граждан
находятся в свободном доступе и при желании граждан посетивших
предыдущие презентации. В настоящее время номер _____ был включен в
специальный список компании и звонки на данный номер будут исключены.

Вместе с тем, ООО «Гермес» не представлено сведений о том, кем именно
совершался звонок с рассматриваемой рекламой.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение
требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона, несет
рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24, пунктом 7 статьи 7 данного закона несут рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Гермес».

Следовательно, ООО «Гермес» как рекламодатель и рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18, части 7 статьи 24, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18, части 7 статьи 24, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу массажных услуг «Гермес», поступившую 17.07.2019 в 15 часов 37 минут на абонентский номер с

абонентского номера +7-903-221-01-42 без согласия абонента на ее получение следующего содержания: «Я администратор компании «Авант». Хочу пригласить на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Рыбинске. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании, затем оставить свой отзыв и за это в благодарность получить от нас замечательный подарок. Встреча состоится 10 августа, в субботу, в Рыбинске по адресу: улица Крестовая, д. 103, кафе-ресторан «Мельница». Каждый гость в конце нашего мероприятия получает гарантированный подарок в виде автомобильного регистратора. Встреча бесплатная и продлится полтора часа», поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18, части 7 статьи 24, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Гермес» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения 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

Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии:

С. Д.

Солодяшкина

А. О. Артамонов