

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 01-17/РЗ

«09» февраля 2017 г.

г. Смоленск

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

заместитель <...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС
председателя Комиссии: России,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных рынков и
рекламы Смоленского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт финансово-
аналитического отдела Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 01-17/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы центра коррекции веса «ВВ-Clinic» посредством использования телефонной связи без согласия на то абонента,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Академия СПА» (место нахождения: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ОГРН 1146733019311; ИНН/КПП 6732079930/673201001; дата регистрации 15.10.2014) по доверенности от 31.10.2016 <...>, заявитель <...> (адрес регистрации: г. Смоленск) не явился, извещён о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 15.12.2016 поступило обращение <...>, в котором указано, что на его номер <...> поступают рекламные звонки из «ВВ-Clinic», который располагается по адресу: г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А. Им никогда не предоставлялись никакие данные этой фирме и объяснить, откуда у них его номер телефона, звонившие не смогли. Звонок поступил с номера +79517077564 15.12.2016 в 12:36. Заявитель просит принять меры.

В ответ на запрос Смоленского УФАС России от 19.12.2016 № 4009/05 <...> в письме от 20.12.2016 сообщил, что в телефонном разговоре ему было предложено пройти бесплатную медицинскую диагностику в центре «ВВ-Clinic». Далее он прервал звонившего ему оператора и сообщил, что не интересуется подобными предложениями, но оператор продолжил рекламировать услуги данного медицинского центра. <...> поинтересовался, откуда у медицинского центра его номер телефона, пояснив, что он никогда не предоставлял никакие данные подобным организациям и не давал согласия звонить ему и предлагать услуги. <...> было озвучено требование удалить его номер телефона из базы данных, на что оператор ответил: «Я всего лишь оператор и удалить ни чего не могу». На

вопрос, откуда у данной организации его номер телефона, не смог получить внятного ответа, сообщалось только, что его данные были получены от его знакомых или друзей или родственников, но кто конкретно из них представил данные, не ответили. После получения информации о точном названии организации и её адреса, завершил разговор.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»): «Реклама - 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 - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 14 июня 2012 года «О порядке применения статьи 18 Закона «О рекламе», под рекламой понимается определённая неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённому адресному списку. Распространение рекламной информации посредством радиотелефонной связи не может быть произведено иначе, как на конкретный абонентский номер <...> Специфика связи с абонентами посредством телефонных звонков сама по себе не может являться основанием для признания информации, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Таким образом, информация, распространяемая посредством использования телефонной связи, является рекламой, так как предназначена для неопределённого круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услугам центра «BB-Clinic» и способствует их продвижению на рынке.

В соответствии с частью 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 распространённой 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».

Таким образом, распространение рекламной информации центра «BB-Clinic» посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

По адресу: г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А, находится Центр коррекции веса «BB-Clinic», деятельность в котором осуществляет ООО «Академия СПА». В Центре коррекции веса «BB-Clinic» предоставляется широкий спектр косметологических услуг, а также проводится бесплатная аппаратная диагностика всего организма человека. По сообщению работника центра, во время исследования на специальном оборудовании диагностируется общее состояние всего организма и выявляются проблемные зоны в области кровообращения, позвоночника и др. Результат обследования сообщается устно, а по просьбе обследуемого результат выдается на руки на платной основе, стоимость которого составляет 3500 рублей. После проведения обследования обследуемому предлагают пройти лечение выявленных проблемных зон непосредственно в Центре коррекции веса «BB-Clinic» либо по желанию в каком-нибудь другом месте.

Факт поступления звонка с телефонного номера +79517077564 абоненту телефонного номера <...> 15.12.2016 в 12:36 подтверждается детализацией оказания услуг, предоставленной заявителем <...>

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенных ООО «Т2 Мобайл» (регион – Смоленская обл.).

Согласно письму ООО «Т2 Мобайл» от 22.12.2016 № 08/985, абонентский номер <...> выделен ООО «Академия СПА» (адрес регистрации: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А).

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», при дозвоне на номер телефона <...>, сотрудники ООО «Академия СПА» должны были удостовериться в том, готов ли абонент прослушать рекламную информацию, т.е. получить согласие на распространение рекламы посредством телефонной связи. Однако данные действия сотрудниками ООО «Академия СПА» не произведены.

Таким образом, распространение рекламной информации о проведении бесплатной медицинской диагностики в Центре коррекции веса «BB-Clinic» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонного номера +79517077564 на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Номер телефона +79517077564, с которого поступают звонки рекламного характера без согласия на то абонента о проведении бесплатной медицинской диагностики в Центре коррекции веса «BB-Clinic», выделен ООО «Т2 Мобайл» в пользование ООО «Академия СПА» на основании договора об оказании услуг связи от 10.02.2015. ООО «Академия СПА» каких либо доказательств, что звонки осуществлялись по согласию абонента, либо иным лицом, а не ООО «Академия

СПА», не представило. Таким образом, ООО «Академия СПА» является **рекламораспространителем** указанной рекламы.

Согласно письму ООО «Академия СПА» от 08.01.2017 в ответ на Определение Смоленского УФАС России от 16.01.2017, базы абонентов формируются из базы клиентов, а также из проведения промоуторского опроса на улицах города, аудиозапись телефонного разговора с <...> предоставить невозможно по техническим причинам, копии документов на согласие обработки данных у общества отсутствуют. ООО «Академия СПА» просит применить малозначительность, согласно статьи 2.9. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На рассмотрении дела представитель ООО «Академия СПА» <...> пояснила следующее. Общество с выявленным нарушением согласно. В настоящее время решается вопрос об использовании других способов рекламирования предоставляемых услугах центра коррекции веса «ВВ-Clinic».

Рассмотрев материалы дела и выслушав объяснения представителя ООО «Академия СПА» <...>, Комиссия Смоленского УФАС России считает, что лицом допустившим нарушение законодательства о рекламе является ООО «Академия СПА».

С учетом вышеизложенного и в целях прекращения распространения рекламы о проведении бесплатной медицинской диагностики в медицинских центрах города Смоленска на абонентские номера, посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно ООО «Академия СПА».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащей рекламу центра коррекции веса «ВВ-Clinic» о проведении бесплатной медицинской диагностики, распространяемую ООО «Академия СПА» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонного номера +79517077564 на номер телефона <...>, без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Академия СПА» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «17» февраля 2017 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«09» февраля 2017 года

г. Смоленск

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

заместитель
председателя Комиссии: <...> – заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт финансово-аналитического отдела Смоленского УФАС России,

на основании своего решения от 09.02.2017 по делу № 01-17/РЗ о признании ненадлежащей рекламы центра коррекции веса «BB-Clinic» о проведении бесплатной медицинской диагностики, распространяемой ООО «Академия СПА» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонного номера +79517077564 на номер телефона <...>, без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Академия СПА» (место нахождения: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ОГРН 1146733019311; ИНН/КПП 6732079930/673201001; дата регистрации 15.10.2014) в **пятнадцатидневный** срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О

рекламе», выразившееся в распространении рекламы о проведении бесплатной медицинской диагностики в центре коррекции веса «BB-Clinic» по сетям электросвязи посредством использования телефонной связи без получения предварительного согласия на то абонентов.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Академия СПА» (место нахождения: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ОГРН 1146733019311; ИНН/КПП 6732079930/673201001; дата регистрации 15.10.2014) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 01.04.2017.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Смоленское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на юридических лиц штраф в размере от трёхсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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