

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии

<...>,

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело № 154-ФАС22-Р/11-13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения гр.Б. на сотовые телефоны смс-сообщений с рекламой медицинских услуг салона красоты «Манго», без получения согласия абонентов, что указывает на признаки нарушения ст. 18 Федерального закона «О рекламе», а также без соответствующего предупреждения, предусмотренного ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» что указывает на признаки нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»),

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - рекламодателя – гр.Б. (г.Барнаул);

заинтересованного лица – гр.Б. (г.Барнаул);

заявителя – гр. Ч (г.Барнаул),

в отсутствие заявителя – гр.К

УСТАНОВИЛА:

Заявитель – гр.К. на рассмотрение дела не явилась. В силу п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела в отсутствие указанного лица, в связи с тем, что гр.К., своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела.

27.11.2013г. от гр.К. поступило ходатайство о рассмотрении дела без ее участия (вхд. № 10593 от 26.11.2013г.).

В управлении Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрении находится заявление гр.Ч. (вхд. № 9083 от 16.10.2013г.), о получении заявителем на сотовый номер телефона <...> смс-сообщений с рекламой следующего содержания: «Любые 10 процедур по коррекции фигуры 2000 руб. Кавитация, мио.. т. <...>», «Безоперационная липосакция – ультразвуковая кавитация 500р. т. <...>».

Указанные смс-сообщения получены 03.10.2013г. в 15:21, 15.10.2013г. в 11:10, соответственно.

Номер отправителя неизвестен. Он указан буквенным сочетанием MANGO.

Кроме того, в Алтайском краевом УФАС России на рассмотрении находится письменное заявление гр.К. (вхд. №8269 от 20.09.2013г.) о получении заявителем на сотовый номер телефона <...> смс-сообщений с рекламой следующего содержания: «Любые 10 процедур по коррекции фигуры 2000 руб. Кавитация, мио.. т. <...>».

Указанные смс-сообщения получены 10.09.2013г. в 14:02:44, 17.09.2013г. в 14:19:24.

Номер отправителя неизвестен. Он указан буквенным сочетанием MANGO.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе», 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. Под объектом рекламирования понимается 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.

Рассматриваемая информация полностью подпадает под законодательно закрепленное понятие рекламы, объектом рекламирования в которой являются услуги салона красоты «Манго» по коррекции фигуры – ультразвуковая кавитация, миостимуляция.

Согласно ст. 18 Федерального 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявители указывают, что согласия на получение указанной рекламы не давали, в связи с чем, в действиях связанных с распространением данной рекламы на сотовые телефоны заявителей содержатся признаки нарушения ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, антимонопольным органом зафиксирован факт поступления на номер сотового телефона <...> смс-сообщения следующего содержания: «Акция! Радио-лифтинг 500р. Эффективное омоложение без уколов. т. <...>», от абонента MANGO.

Рекламируемые услуги салона красоты «Манго»: кавитация, миостимуляция, радио-лифтинг являются медицинскими услугами по косметологии.

В соответствии с ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии

противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. Указанному предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В рассматриваемой рекламе указанное предупреждение отсутствует, что является признаком нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение ст. 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Ответственность за нарушение требований ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламодатель (ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рекламодателем данной рекламы является Б., что подтверждается договором от 02.09.2013г. № 020901 на оказание услуг, заключенным между Б. (Исполнитель) и Б. (Заказчик) – рекламодатель.

По условиям договора, Б. оказывает за плату Б. услуги по обеспечению формирования, доставки и подтверждения о доставке смс-сообщений в течении определенного периода.

Указанным договором предусмотрен текст рекламы, а также обязанность Исполнителя (Б) в каждом случае сопровождать рекламу следующей информацией: «О наличии противопоказаний к применению и использованию указанных процедур, ознакомится с инструкцией по их применению или получить консультацию специалиста вы можете по тел. <...>».

Таким образом, рекламодателем – Б. предприняты зависящие от нее меры, по недопущению нарушения требований ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

На заседании Комиссии, рекламодатель - Б. признал факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пояснив, что рассылка осуществлялась «веерно», через сервер в сети Интернет. Согласие абонентов на получение смс-сообщений с указанной рекламой он не получал.

Рекламодатель – Б. пояснила, что согласно заключенному договору, Б. обязался получить согласие абонентов на получение смс-сообщений с рекламой салона красоты «Манго». Наличие согласий абонентов на получение смс-сообщений с рекламой, а также текст рассылаемой рекламы она не проверяла.

Таким образом, Комиссией установлено, что при распространении на сотовые телефоны смс-сообщений с рекламой медицинских услуг салона красоты «Манго», рекламодателем - гр.Б. нарушены требования ст.18, ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 ненадлежащей рекламу медицинских услуг салона красоты «Манго», распространяемую гр.Б. посредством смс-сообщений, поскольку при ее распространении нарушены требования ст. 18, ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать рекламодателю – гр.Б. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для возбуждения в отношении гр.Б. дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 27 ноября 2013г. Решение может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ №170 О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

на основании своего решения от 27 ноября 2013г. по делу № 154-ФАС22-Р/11-13 о признании гр.Б. нарушившим требования ст. 18, ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении на сотовые телефоны смс-сообщений с рекламой медицинских услуг салона красоты «Манго», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального

закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Б. (<...>), в течение 10 дней со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации, а именно прекратить распространять смс-сообщения с рекламой медицинских услуг салона красоты «Манго», без получения согласия абонентов, а также без соответствующего предупреждения, предусмотренного ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».
2. Б (<...>), представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 16 декабря 2013г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 порядке, предусмотренном Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.