

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/32-16/РЗ

«6» декабря 2016 г.

г. Смоленск

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

председатель Комиссии: <...> – руководитель Смоленского УФАС России,

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

члены Комиссии:

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

рассмотрев дело № 05-01/32-16/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством использования телефонной связи без согласия на то абонента,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – директора ООО «Академия СПА» (место нахождения: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ИНН 6732079930, ОГРН 1146733019311) <...>,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 28.09.2016 поступило обращение <...> от 26.09.2016 (перенаправлено Управлением Роскомнадзора по Смоленской области), в котором указано, что на номер <...> без её на то согласия, с телефонного номера +74812304083 поступают звонки рекламного характера с предложением пройти бесплатную диагностику всего организма от Медико-косметологического центра, который находится по адресу: г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 9, корпус 3, 3 этаж.

В своем заявлении <...> указывает, что не посещала этот центр и своего согласия на звонки рекламного характера не давала, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе») и просит привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе.

В дополнение к своему обращению от 26.09.2016 <...> письмом от 05.10.2016 (вх. № 150ф от 06.10.2016) представила детализацию предоставленных услуг оператором сотовой связи «Теле2 Смоленск» за период с 01.09.2016 по 30.09.2016 и с 01.10.2016 по 05.10.2016.

Согласно статье 3 Закона «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».

Информация Медико-косметологического центра о проведении диагностики организма человека, распространяемая посредством использования телефонной связи, является рекламой, так как предназначена для неопределенного 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, предоставляемым Медико-косметологическим центром 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 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».

Смоленским УФАС России 07.11.2016 в отношении ООО «Академия СПА» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/32-16/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении Смоленского УФАС России рассмотрение дела было назначено на 23.11.2016. До начала рассмотрения дела документы и информация, запрашиваемые в указанном Определении, в Смоленское УФАС России представлены не были. На рассмотрение дела № 05-01/32-16/РЗ представители ООО «Академия СПА» не явились; документы, свидетельствующие о надлежащем извещении ООО «Академия СПА» о времени и месте рассмотрения дела № 05-01/32-16/РЗ, отсутствовали.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 23.11.2016 рассмотрение дела № 05-01/32-16/РЗ было продлено до 07.02.2017 и назначено к рассмотрению на 06.12.2016.

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

По адресу: г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 9, корп. 3, 3 этаж, находится Медико-косметологический центр «СПАЛАЙФ», деятельность в котором осуществляет ООО «СПА ЛАЙФ». В Медико-косметологическом центре «СПАЛАЙФ» 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 2000 рублей. После проведения обследования обследуемому предлагают пройти лечение выявленных проблемных зон непосредственно в Медико-косметологическом центре «СПАЛАЙФ» либо по желанию в каком-нибудь другом месте.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «Ростелеком» (регион – Смоленск/Смоленская обл.).

Согласно письму ПАО «Ростелеком» от 11.10.2016 № 0312/05/1346-16, абонентский номер <...> выделен ООО «Академия СПА» (адрес регистрации: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А).

Факт поступления 08.09.2016 в 20:33:16, 12.09.2016 в 20:15, 23.09.2016 в 13:51, 26.09.2016 в 11:48 и 04.10.2016 в 10:49 звонков с телефонного номера +74812304083 абоненту телефонного номера <...> подтверждается детализацией предоставленных услуг оператором сотовой связи «Теле2 Смоленск».

Таким образом, распространение рекламной информации Медико-косметологического центра путём звонков на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, указывает на признаки нарушения 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».

Учитывая, что ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несёт рекламораспространитель, то **реklamораспространителем рекламы** о проведении бесплатной диагностики всего организма в Медико-косметологическом центре, является ООО «Академия СПА», которому выделен в пользование номер телефона +74812304083, с которого поступают звонки рекламного характера без согласия на то абонента.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 23.11.2016, ООО «Академия СПА» в письме от 28.11.2016 сообщило, что с нарушением не согласно, так как ООО «Академия СПА» не осуществляет звонки рекламного характера о проведении Медико-косметологическим центром «СПАЛАЙФ» диагностики организма человека и просит дело № 05-01/23-16/РЗ прекратить за отсутствием признаков нарушения законодательства о рекламе.

На рассмотрении дела директор ООО «Академия СПА» <...> с нарушением не согласилась, поддержала доводы, изложенные в письме от 28.11.2016 и сообщила Комиссии Смоленского УФАС России, что ООО «Академия СПА» не осуществляет звонки рекламного характера о проведении бесплатной диагностики всего организма в Медико-косметологическом центре «СПАЛАЙФ». ООО «Академия СПА» и ООО «СПА ЛАЙФ» являются отличными друг от друга юридическими лицами, с разными учредителями, директорами и датами регистрации в налоговых и других регистрирующих органах. До мая 2016 года был один собственник, а в мае 2016 года собственники разделились. По устной договорённости с ООО «Академия СПА» абонентский номер <...> в мае 2016 года был передан в пользование ООО «СПА ЛАЙФ», но в настоящее время договоренность отсутствует. ООО

«Академия СПА» если и распространяет рекламу посредством использования телефонной связи, то информационное сообщение об услуге или товаре, работе, направляется конкретному лицу. Этими лицами являются постоянные клиенты и покупатели. Если же от лица поступает обращение о прекращении распространения рекламы или информационных сообщениях в его адрес, то ООО «Академия СПА» немедленно прекращает распространять рекламу. В ООО «Академия СПА» отсутствуют документы, подтверждающие согласие <...> на получение рекламы от ООО «Академия СПА» посредством использования телефонной связи, так как ООО «Академия СПА» указанную рекламу <...> не распространяла, звонки на абонентский номер <...> рекламного характера не осуществляло. Возможно, что номер телефона <...> когда-то был набран ошибочно. В адрес ООО «Академия СПА» не поступало никаких заявлений от <...> по факту поступления рекламных звонков, поэтому необходимо полагать, что ООО «Академия СПА» не нарушало прав и законных интересов <...> Формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для распространения рекламы конкретно от ООО «Академия СПА» посредством использования телефонной связи, осуществляют Поставщики услуг связи, которые при заключении договора с абонентом получили согласие последнего на получение любой рекламной информации, и такое согласие может рассматриваться как предварительное согласие абонента на получение рекламы. <...> просит прекратить дело.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы директора ООО «Академия СПА» <...> о непричастности ООО «Академия СПА» к распространению рекламы на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, Комиссия Смоленского УФАС России считает доводы директора ООО «Академия СПА» <...> необоснованными, так как каких-либо документов, подтверждающих, что было получено согласие абонента телефонного номера <...> на получение им рекламы от ООО «Академия СПА» и что телефонный номер <...> был передан в пользование ООО «СПА ЛАЙФ», Комиссии, представлено не было. Согласно сведениям ПАО «Ростелеком», номер телефона +74812304083 расположен по адресу: г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13-А.

Учитывая изложенное, Комиссия Смоленского УФАС России считает, что лицом, допустившим нарушение законодательства о рекламе, является 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 о проведении диагностики организма человека в Медико-косметологическом центре, распространяемую посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонного номера +74812304083 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 «16» декабря 2016 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

«6» декабря 2016 года

г.

Смоленск

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

<...> – руководитель Смоленского УФАС России,

председатель Комиссии: <...> – 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 06.12.2016 по делу № 05-01/32-16/РЗ о признании ненадлежащей рекламы о проведении диагностики организма человека в Медико-косметологическом центре, распространяемой посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонного номера +74812304083 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; ИНН 6732079930) в

пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: принять соответствующие меры к прекращению осуществления телефонных звонков с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Академия СПА» (место нахождения: 214004 г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ИНН 6732079930) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 16.01.2017.**

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 до пятисот тысяч рублей.

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