



У П Р А В Л Е Н И Е Ф Е Д Е Р А Л Ь Н О Й А
П О Р Е С П У Б Л И К Е К О М И
О П Р

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № Р 02-01/18 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

15 января 2018 года

№ 03-01/178

Сыктывкар

МВД по Республике Коми

Управление
экономической безопасности
и противодействия коррупции

(для <...>)

Савина ул., д. 55,
г. Сыктывкар, 167000

ООО «А-Клиник»

Орджоникидзе, д. 51, офис 20,

г. Сыктывкар, 167000

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> Коми УФАС России, рассмотрев материалы МВД по Республике Коми, направленные письмом № 6/8-6504 от 31.10.2017 (вх. № 5861 от 02.11.2017), по фактам нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступили материалы МВД по Республике Коми, направленные письмом № 6/8-6504 от 31.10.2017 (вх. № 5861 от 02.11.2017), о нарушении медицинским центром «А-Клиник» (ООО «А-Клиник») законодательства о рекламе.

В результате рассмотрения материалов установлено следующее.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе реклама – 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.

Из материалов МВД по Республике Коми усматривается, что ООО «А-Клиник» рекламирует свои услуги посредством осуществления звонков на телефоны жителей г. Сыктывкара. При этом номер телефона выбирается автоматической программой.

В Коми УФАС России представлено письменное объяснение сотрудника МВД по Республике Коми <...> (далее – <...>) от 20.11.2017, из которого следует, что на абонентский номер <...>, зарегистрированный на <...>, и на абонентский номер <...>, зарегистрированный на МВД по Республики Коми (служебный телефон), с октября 2017 года поступали телефонные звонки от лиц, которые представлялись работниками оздоровительного медицинского центра ООО «А-Клиник» (указывался адрес местонахождения: г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, 51) и предлагали услуги по похудению. В ходе телефонных разговоров данные лица сообщали, что номер телефона, на который произведён звонок, сгенерировал компьютер.

Рассматриваемая информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена по сетям электросвязи посредством использования телефонной и подвижной радиотелефонной связи;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: медицинскому центру ООО «А-Клиник», оказываемым им услугам, формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная по сетям электросвязи посредством использования телефонной и подвижной радиотелефонной связи, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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 было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно письменной информации, представленной МВД по Республике Коми, звонки на телефоны жителей г. Сыктывкара с рекламными предложениями услуг данного медицинского центра осуществлялись сотрудниками ООО «А-Клиник» с абонентских номеров: <...>, <...>, <...>, <...>, <...>.

В ходе рассмотрения материалов установлено, что распространение рекламы посредством использования телефонной и подвижной радиотелефонной связи осуществлялось:

- на абонентский номер <...>, зарегистрированный на <...>, со следующих

абонентских номеров:

<...> – 10.10.2017 в 16 час. 53 мин. и 12.10.2017 в 09 час. 41 мин.,

<...> – 11.10.2017 в 18 час. 17 мин.,

<...> – 20.11.2017 в 17 час. 46 мин.,

- на абонентский номер <...>, зарегистрированный на МВД по Республике Коми, с абонентского номера <...> – 10.11.2017 в 12 час. 19 мин.

Как следует из объяснения <...>, согласие на получение рекламы услуг медицинского центра ООО «А-Клиник» им никому и никогда не давалось. Также <...> указывает, что звонки от лиц, рекламирующих услуги медицинского центра ООО «А-Клиник», не прекращаются (по состоянию на 20.11.2017), несмотря на высказанное им ранее (в октябре 2017 года) недовольство и запрет на осуществление таких звонков.

МВД по Республике Коми представлено письменное объяснение <...> ООО «А-Клиник» <...> от 20.10.2017, из которого следует, что клиентов приглашают в клинику, в том числе персонально по сгенерированному и выбранному автоматической программой телефонному номеру.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

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

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований, указанных в ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно Уставу ООО «А-Клиник», копия которого имеется в материалах, Общество осуществляет, в том числе следующие виды деятельности: деятельность по охране здоровья, врачебную практику, диагностику, экспертно-консультационную помощь населению, рекламную деятельность.

Согласно письменной информации, представленной ПАО «МегаФон», абонентские номера <...>, <...>, <...>, <...>, с которых были совершены

указанные звонки, выделены по договору об оказании услуг связи <...> ООО «А-Клиник» (ИНН 2902083785).

Из имеющихся материалов усматривается, что рекламодателем является ООО «А-Клиник».

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе, пунктами 20, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № Р 02-01/18 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – МВД по Республике Коми;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ООО «А-Клиник», адрес места нахождения: 167000, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 51, офис 20;

2.3. заинтересованное лицо – <...>

3. Назначить дело № Р 02-01/18 к рассмотрению **на 15 февраля 2018 года на 11 часов 00 минут** по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. **ООО «А-Клиник» в срок не позднее 13 февраля 2018 года** представить следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:

4.1. Копию устава ООО «А-Клиник» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего определения.

4.2. О рекламодателе, рекламодателе и рекламопроизводителе рекламы, распространённой:

- на абонентский номер <...> со следующих абонентских номеров:

<...> – 10.10.2017 в 16 час. 53 мин. и 12.10.2017 в 09 час. 41 мин.,

<...> – 11.10.2017 в 18 час. 17 мин.,

<...> – 20.11.2017 в 17 час. 46 мин.,

- на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> – 10.11.2017 в 12 час. 19 мин.

(с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, номеров тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации - для физических лиц).

4.3. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих производство и распространение рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего определения.

4.4. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство и распространение рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего определения, в том числе укажите, каким образом осуществлялась выборка абонентских номеров для последующего распространения рекламы.

4.5. Поясняющие, кто определил содержание рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего определения, её наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама; в случае, если реклама не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

4.6. О периоде распространения рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

4.7. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего определения.

4.8. Текст рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего определения. В случае распространения рекламы различного содержания – представьте все используемые варианты рекламного текста с указанием периода их использования.

4.9. Поясняющие, были ли получены ООО «А-Клиник» предварительные

согласия абонентов на получение рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего определения.

Если согласия получены – укажите дату их поступления, каким образом они были получены, и приложите соответствующие доказательства.

Если такие согласия не получены – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему реклама распространялась без учёта требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

4.10. О должностном лице ООО «А-Клиник», по вине которого произошло нарушение рекламного законодательства (с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица).

4.11. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 4.10 настоящего определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

4.12. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 4.10 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

5. МВД по Республике Коми в срок не позднее 13 февраля 2018 года представить письменную информацию, поясняющую поступает ли на абонентский номер МВД по Республике Коми <...> реклама от ООО «А-Клиник» по состоянию на дату ответа на настоящее определение.

6. <...> в срок не позднее 13 февраля 2018 года представить письменную информацию, поясняющую поступает ли на его абонентский номер <...> реклама от ООО «А-Клиник» по состоянию на дату ответа на настоящее определение.

7. ООО «А-Клиник» обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

8. МВД по Республике Коми обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

9. <...> явиться лично (с паспортом) и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

10. **О возможности рассмотрения дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, сообщить не позднее 13 февраля 2018 года, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: fo11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.**

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Председатель комиссии <...>