

РЕШЕНИЕ

по делу №68-05-1/2017

4. мая 2017г. г. Рязань

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, в составе: <...>, рассмотрев дело № 68-05-1/2017 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения на мобильный номер <...> <...> ненадлежащей рекламы - услуг косметологического центра ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+», без предварительного согласия абонента,

в присутствии: законных представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламораспространителя) – ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» - <...>, в отсутствие заявителя – <...> (согласно уведомлению о вручении почтового уведомления №39097107829681),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 06.02.2017 г. (вх.№438Э) поступило заявление <...> о распространении на ее мобильный номер <...> звонков рекламного характера с предложением услуг косметологического характера.

Из заявления <...> следует, что согласия на получение звонков рекламного характера она не давала.

<...> к своему заявлению приложила скриншот детализации звонков с номеров телефона: <...>, с которых осуществлялись звонки с указанием времени их получения.

<...> в своем заявлении указала, что рекламораспространителем является – ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» (<...>).

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонные номера <. > принадлежит оператору ПАО «МТС» (Рязань).

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 10.02.2017г. (исх. №419) был направлен запрос ПАО «МТС» о предоставлении информации о принадлежности указанных телефонных номеров.

В адрес Рязанского УФАС России 02.03.2017 г. (вх.№894Э) поступил ответ ПАО «МТС», из которого следует, что телефонные номера: <...> выделены ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» по договору об

оказании услуг связи №162322963378 от 23.07.2016 (далее – Договор).

Согласно указанному Договору ПАО «МТС» (далее – Оператор) предоставляет ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» (далее – Абонент) услуги связи и/или иные сопряженные с ними услуги, оказываемые Оператором непосредственно и/или с привлечением третьем лиц, а Абонент принимает и оплачивает заказанные Услуги.

Согласно пункту 3.1 Договора включение в настоящий Договор Абонентских номеров подвижной радиотелефонной связи, оформленных Абонентом другими Договорами с Оператором, и одновременное прекращение действия соответствующих Договоров оформляется подписанием Сторонами Приложения «Б» к настоящему договору – «Перечень действующих Абонентских номеров, Лицевых счетов и Приложений «А». Все ранее действующие Приложения «А» становятся неотъемлемой частью настоящего Договора и номера данных приложений указываются в Приложении «Б».

Согласно Приложению «Б» «Перечень действующих номеров радиотелефонов, лицевых счетов и прежних номеров Приложения «А»» к договору о предоставлении услуг сети сотовой радиотелефонной связи от 23.07.2016 №162322963378 номера телефона: <...> являются действующими и принадлежат Абоненту – ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+».

Рекламораспространителем является ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» (<...>).

Определением о возбуждении дела №68-05-1/2017 от 06.03.2017 г. (исх.№737) у ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» были запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения дела, в том числе мотивированное письменное пояснение по факту нарушения рекламного законодательства.

В соответствии с указанным определением ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» представило копии запрашиваемых документов без письменного пояснения по делу, а также ходатайство от 06.04.2017 (вх. от 06.04.2017 №1542) об отложении рассмотрении дела для предоставления дополнительных доказательств своей позиции.

Определением об отложении рассмотрения дела № 68-05-1/2017 (исх. №1268) у ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» были запрошены дополнительные документы сведения, необходимые для рассмотрения дела, в том числе мотивированное письменное пояснение по факту нарушения рекламного законодательства.

В соответствии с указанным определением ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» представило письменное пояснение, из которого

следует, что просят назначить наказание с учетом норм ст. 3.4 КоАП РФ.

Таким образом, реклама, распространяемая на мобильный номер заявителя <...> <...> услуг косметологического центра ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» были получены <...> без ее предварительного согласия. Телефонный номер ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» не предоставляла для распространения рекламы.

Рассмотрев все представленные в материалы дела №68-05-1/2017 документы и сведения, Комиссия 04.05.2017г. пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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.

Распространяемая информация является рекламой, так как соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Информация адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к услугам, оказываемым ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+».

В силу части 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной

отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

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

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе определено, что рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем является ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» (<...>).

ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» не предприняло никаких действий по соблюдению требований рекламного законодательства в результате чего произошло распространение рекламы с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представители ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» не представили какого-либо согласия от абонента <...>, в котором бы последний изъявил желание на получение рекламных предложений на ее телефонный номер <...>

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 услуг косметологического центра О О О «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+», распространяемую ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» на абонентский номер <...> <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «11» мая 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

«4» мая 2017 года г. Рязань

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>, на основании своего решения от 04 мая 2017 года по делу №68-05-1/2017 о признании ненадлежащей рекламы услуг косметологического центра ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+», распространяемой ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» на абонентский номер <...> <...> и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно, распространение ненадлежащей рекламы на телефонный номер <...>, поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Центр Восстановительной Косметологии «Результат+» представить в Рязанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.05.2017 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Рязанское УФАС России вправе в соответствии с п. 2.4 ст. 19.5 КоАП РФ наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

<...>