

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/36-16/РЗ

«21» 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 № 05-01/36-16/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 – ООО «Академия СПА» (место нахождения: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ИНН 6732079930, ОГРН 1146733019311) по доверенности от 31.10.2016 <...>, представители заявителя <...> (адрес регистрации: г. Смоленск) и заинтересованного лица ООО «СПА ЛАЙФ» (место нахождения: 214000, г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 9, корп. 3) не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 11.11.2016 поступило обращение <...>, в котором указано, что на номера <...> и <...> без его на то согласия, с телефонных номеров +74812304083, +74812305443 и +74812304856 поступают звонки рекламного характера с предложением покупки косметических средств и медицинских услуг в фирме, которая находится по адресу: г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 9, корпус 3, 3 этаж.

В своем обращении <...> указывает, что звонки поступают примерно с 2014 года, он обращался в саму фирму по адресу: г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 9, корпус 3, 3 этаж, с просьбой о прекращении звонков на его номера телефонов, однако через некоторое время звонки возобновились. Никакими обязательствами с данной организацией он не связан и просит привлечь к ответственности виновных лиц.

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. Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот».

Таким образом, информация, 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 медицинским услугам и косметическим средствам, 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием».

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» предоставляется широкий спектр косметологических услуг и 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.

Факт поступления звонков с телефонных номеров +74812304083, +74812305443 и +74812304856 абоненту телефонного номера <...> подтверждается детализацией оказания услуг связи, предоставленных филиалом ПАО «МТС» в г. Смоленск.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентские номера +74812304083, +74812305443 и +74812304856 входят в состав ресурса нумерации, выделенных ПАО «Ростелеком» (регион – Смоленск/Смоленская обл.).

Согласно письмам ПАО «Ростелеком» от 11.10.2016 № 0312/05/1346-16 и от 26.10.2016 № 0312/05/1418-16, абонентские номера +74812304083, +74812305443 и +74812304856 выделены 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 номера телефонов <...> и <...>, 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 Медико-косметологического центра посредством использования телефонной связи на номера телефонов абонента <...> и <...> 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 рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

**Рекламодателем рекламы** о предоставлении косметических средств и медицинских услуг в Медико-косметологическом центре, является ООО «Академия СПА», которому выделены в пользование номера телефонов +74812304083, +74812305443 и +74812304856 и с которых поступают звонки рекламного характера без согласия на то абонента.

Смоленским УФАС России 12.12.2016 в отношении ООО «Академия СПА» было вынесено определение о возбуждении дела № 05-01/36-16/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица было привлечено ООО «СПА ЛАЙФ».

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 12.12.2016, ООО «СПА ЛАЙФ» в письме от 16.12.2016 № 426 сообщило, что ООО «СПА ЛАЙФ» не осуществляет рекламную деятельность посредством телефонных звонков, сотрудников осуществляющих подобную деятельность в штате не имеет. <...> клиентом ООО «СПА ЛАЙФ» не является, телефонные номера <...> и <...> в клиентской базе ООО «СПА ЛАЙФ» не числятся. На основании договора № 11121304 от 11.12.2013, заключенного с ООО «Смолтелеком», ООО «СПА ЛАЙФ» использует в своей деятельности другие абонентские номера. ООО «СПА ЛАЙФ» не состоит договорных отношениях с ООО «Академия СПА», касающихся осуществления рекламной деятельности, не использовало и не использует абонентские номера +74812304083, +74812305443 и +74812304856.

В ответ на запрос Смоленского УФАС России от 12.12.2016 № 3965/05 ПАО «Ростелеком» письмом от 19.12.2016 № 0312/05/1635-16 представило информацию об исходящих звонках с выделенных ООО «Академия СПА» абонентских номеров: (4812)304083, (4812)305443 и (4812)304856 за период с 01.10.2016 по 30.11.2016. В указанный период с номера (4812)30-54-43 было осуществлено 45829 исходящих вызовов, с номера (4812)30-40-83 - 276398 исходящих вызовов и с номера (4812)30-48-56 - 729547 исходящих вызовов.

ООО «Академия СПА» в ответ на Определение Смоленского УФАС России от

12.12.2016 представило аудиозаписи разговоров сотрудников ООО «Академия СПА» с заявителем и возражения (вх. № 1439/02 от 20.12.2016) по факту нарушения законодательства о рекламе, из которых следует, что ООО «Академия СПА» с нарушением не согласно по следующим основаниям. Звонки были осуществлены на телефонный номер заявителя <...>, т.е. одному конкретному лицу, неопределённый круг лиц отсутствует, что влечёт отсутствие необходимого признака понятия рекламы. При осуществлении звонков на телефонный номер <...> ему не было предложено никаких товаров (работ/услуг), не сообщено никаких индивидуализирующих признаков товара, общества, товарного знака и т.д. В данной ситуации отсутствует объект рекламирования. <...> не предлагалось к реализации, обмену, приобретению и к иному получению каких либо товаров (работ/услуг). В указанной ситуации отсутствует такой обязательный признак объекта рекламирования как товар. Указанные сведения подтверждаются аудиозаписью телефонных переговоров. В связи с отсутствием сообщений рекламного характера в диалоге с <...>, необходимость получения его предварительного согласия на получение информации в рамках статьи 18 Закона «О рекламе» отсутствует, в связи с чем у общества не должно быть и отсутствуют документы, подтверждающие согласие <...> на сообщение ему рекламной информации. ООО «Академия СПА» не приобретает базы данных номеров и не передаёт имеющиеся у Общества сведения третьим лицам. В части наличия телефонного номера <...> сообщает, что данные о номере получены в ходе опроса граждан посредством промоутерских услуг (опрос граждан на улице, в ходе которого выясняется заинтересованность лиц тем или иным вопросом и получение от опрашиваемого лица его телефонного номера). ООО «Академия СПА» просит прекратить производство в отношении ООО «Академия СПА».

На рассмотрении дела представитель ООО «Академия СПА» <...> с нарушением не согласилась и поддержала доводы, изложенные в письме общества от 20.12.2016 вх. № 1439/05.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы представителя ООО «Академия СПА» <...> об отсутствии в действиях ООО «Академия СПА» признаков нарушения Закона «О рекламе» при распространении рекламы на номера телефонов абонента <...> и <...> без его на то согласия, Комиссия Смоленского УФАС России считает доводы ООО «Академия СПА» необоснованными по следующим основаниям.

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. К <...> по имени, отчеству и (или) фамилии, при указанных звонках рекламного характера, не обращались.

Следовательно, информация о предоставлении косметических средств и медицинских услуг в Медико-косметологическом центре, распространяемая

ООО «Академия СПА», направлена неопределённому кругу лиц и является рекламой. Из переданных в Смоленское УФАС России аудиозаписей следует, что Медицинский центр г. Смоленска приглашает пройти диагностику организма в Медицинском центре г. Смоленска, т.е. предлагают медицинскую услугу.

Телефонный звонок не единичный, абонент неоднократно просит больше ему не звонить, и подобные звонки ему надоели. Однако, звонки не прекращались.

Каких-либо документов, подтверждающих, что было получено согласие абонента телефонных номеров <...> и <...> на получение им рекламы от ООО «Академия СПА» и что телефонные номера +74812304083, +74812305443 и +74812304856 были переданы в пользование ООО «СПА ЛАЙФ», Комиссии представлено не было. Согласно сведениям ПАО «Ростелеком», номера телефонов +74812304083, +74812305443 и +74812304856 расположены по адресу: г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13-А.

На основании вышеизложенного, при распространении рекламной информации посредством радиотелефонной связи необходимо получение предварительного согласия абонента либо немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием, что не было соблюдено сотрудниками ООО «Академия СПА» при разговоре с абонентом номеров <...> и <...>, что подтверждается аудиозаписями, представленными в Смоленское УФАС России.

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 г. Смоленска, распространяемую ООО «Академия СПА» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонных номеров +74812304083, +74812305443 и +74812304856 на номера телефонов <...> и <...>, 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» обязательное для исполнения 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 «30» декабря 2016 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198

ПРЕДПИСАНИЕ  
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«21» 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 21.12.2016 по делу № 05-01/36-16/РЗ о признании ненадлежащей рекламы о проведении диагностики организма человека в Медико-косметологическом центре г. Смоленска, распространяемой ООО «Академия СПА» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонных номеров +74812304083, +74812305443 и +74812304856 на номера телефонов +79107663852 и +79516946014, 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 номера телефонов +79107663852 и +79516946014 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 01.02.2017.**

*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.