



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу №135

Резолютивная часть оглашена 20 июня 2017 г.

В полном объеме изготовлено 22 июня 2017 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления,
Члены комиссии: <...> – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией,
<...> – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии,

при участии:

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

- ООО «Лайф Медикал» - представитель <...> (по доверенности),

- ООО «СтилСтройДевелопмент» - извещено (уведомление о вручении почтовой корреспонденции (исх.№7979 от 30.05.2017) от 05.06.2017), не явилось;

заявителя: <...> – извещен (уведомление о вручении почтовой корреспонденции (исх.№7979 от 30.05.2017) от 02.06.2017), не явился,

рассматривая в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила), утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, дело № 135, возбужденное по признакам нарушения ч. ч. 1, 2 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 135 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено Определением от 17.11.2016 в отношении ООО «Лайф Медикал» на основании сведений, содержащихся в заявлении <...> (вх. № 01-18425 от 16.11.2016) с жалобой на поступление в октябре – ноябре 2016 г. на его абонентский номер <...> звонков рекламного характера от автоинформатора

медицинского центра «GlobalMed» с предложением воспользоваться услугами флеболога, согласие на получение которых заявитель не давал.

Определением от 17.11.2016 рассмотрение дела назначено на 22.12.2016 и по итогам заседания комиссии отложено на 24.01.2017 в связи с необходимостью получения дополнительных материалов. Определением от 24.01.2017 рассмотрение дела отложено на 14.03.2017 в связи с необходимостью получения дополнительных материалов. Определением от 14.03.2017 рассмотрение дела отложено на 18.04.2017 в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве заинтересованного лица ООО «Екатеринбург-2000», а также необходимостью получения дополнительной информации. Определением от 18.04.2017 рассмотрение дела отложено на 18.05.2017 с объявлением перерыва до 25.05.2017, в связи с необходимостью получения дополнительной информации. Определением от 25.05.2017 рассмотрение дела отложено на 20.06.2017, в связи с необходимостью привлечения к участию в деле ООО «СтилСтройДевелопмент» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Как указал заявитель, 14.11.2016 в 20:17 он принял предложение автоинформатора на запись на прием.

15.11.2016 заявителю поступил звонок с номера 8-900-197-28-98 от регистратуры медицинского центра «ГлобалМед» с предложением прийти на прием флеболога по адресу – ул. Белинского, 86.

По информации заявителя, рекламодателем данной рекламы является ООО «Лайф Медикал».

14.03.2017 на заседании комиссии ООО «Лайф Медикал» сообщило, что номер +7-900-197-28-98, с которого поступали звонки <...>, Обществу не принадлежит.

Телефон регистратуры ООО «Лайф Медикал» - (343) 202-02-64, автоинформатора у медицинского центра «Global Med» нет.

18.04.2017 на заседании комиссии ООО «Лайф Медикал» представило список телефонных номеров сотрудников, среди которых номер +7-900-197-28-98 отсутствует.

ООО «Екатеринбург-2000» на запрос Управления сообщило (вх. № 01-5692 от 04.04.2017), что абонентский номер 8-900-197-28-98 в Обществе зарегистрирован. Абонентом данного номера является ООО «Лайф Медикал» (ИНН 6685111253; ОГРН 1169658042894; юридический адрес: Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Белинского, 86, 50), период работы – с 01.10.2016 по настоящее время.

ООО «Лайф Медикал» на заседании комиссии 18.05.2017 и в письменном пояснении (вх.№01-8368 от 17.05.2017) сообщило, что между ООО «Лайф Медикал» и ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» был заключен Договор от 01.06.2016 №118-16-У, в рамках которого ООО «Лайф Медикал» приобретало информационные базы данных, содержащие ФИО и контактные данные клиентов, которые предварительно дали согласие ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ», в соответствии с законодательством РФ, на получение информации об услугах, предоставляемых ООО «Лайф Медикал». После чего сотрудниками ООО «Лайф Медикал» происходил обзвон клиентов с предложениями услуг, осуществляемых компанией «ГлобалМед». Представитель ООО «Лайф Медикал» указал, что в

компании ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» ему пояснили, что предварительное согласие было получено в момент перехода в определенный раздел меню (нажатие определенной кнопки) при звонке от автоинформатора, принадлежащего ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ».

ООО «Лайф Медикал» указало, что первый звонок, поступивший в адрес заявителя с автоинформатора, может рассматриваться как реклама, а второй звонок, в котором происходит диалог между заявителем и сотрудником ООО «Лайф Медикал», признаками рекламы не обладает ввиду информационного характера сообщения, доносимого сотрудником до заявителя по данному делу.

Заявитель указал, что первый звонок с автоинформатора поступил ему с абонентского номера +79221455611.

На запрос Управления, ПАО «МегаФон» в письме (вх.№01-9070 от 25.05.2017) сообщило, что указанный номер выделен ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» на основании Договора об оказании услуг связи №71891488 от 27.07.2016.

Заявитель также сообщил, что звонки на его абонентский номер со стороны регистратуры ООО «Лайф Медикал» совершались неоднократно:

29.09.2016 в 20:17 с номера +79221481360;
14.10.2016 в 11:47 с номера +79221455310;
10.11.2016 в 17:30 с номера +79221456058;
12.11.2016 в 18:05 с номера +79221456550;
14.11.2016 в 20:17 с номера +79221455611;
15.11.2016 в 13:19 с номера +79001972898;
01.12.2016 в 11:29 с номера +79221455864;
21.12.2016 в 15:51 с номера +79001972419.

На заседании комиссии 20.06.2017 представитель ООО «Лайф Медикал» <...> сообщил, что направил в адрес ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» запрос по поводу механизма получения Обществом согласия абонентов на получение рекламной информации, на что получил следующий ответ (информационное письмо имеется в материалах дела): «согласие на получение рекламной информации и информирование посредством телефонного обзвона происходит следующим образом: лицо, изъявившее желание получить информацию, должно набрать определенную команду на мобильном телефоне или сказать слово «ДА». Произведя эти действия, абонент заводится в базу для последующей обработки». ООО «Лайф Медикал» утверждает, что <...>, нажав кнопку «1» по окончании сообщения автоинформатора, выразил свое согласие для последующего звонка ООО «Лайф Медикал». Материалы, подтверждающие получение ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» надлежащего согласия <...> на звонок от автоинформатора ООО «Лайф Медикал» отсутствуют.

<...> в ходе заседания комиссии заявил, что ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» совершало обзвон с использованием автоинформатора без заключения договора с ООО «Лайф Медикал», сообщая об услугах неопределенного медицинского центра в целях пополнения базы абонентов для последующей ее продажи любому заинтересовавшемуся медицинскому центру флебологии.

ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» на заседание Комиссии 20.06.2017 не явилось, объяснений, ходатайств, а также запрашиваемые материалы и сведения в дело не представило.

Комиссия, рассмотрев имеющиеся материалы дела, заслушав сторону, участвующую в деле, приходит к следующим выводам:

Целями ФЗ «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «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 ненадлежащей рекламой в ФЗ «О рекламе» понимается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (п. 4 ст. 3).

Объект рекламирования - 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 (п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Абонентский номер, с которого <...> поступил первый звонок с рекламой медицинского центра флебологии с номера +79221455611, согласно Договору об оказании услуг связи №71891488 от 27.07.2016, выделен оператором связи «ПАО «МегаФон» ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ». Содержание сообщения автоинформатора было следующее: «Здравствуйте, оздоровительный центр флебологии приглашает пройти диагностику венозной системы с консультацией врача флеболога, если Вас заинтересовало наше предложение или у Вас есть проблемы с варикозным расширением вен – нажмите цифру «1» или скажите слово «Да» после звукового сигнала. Благодарим Вас, сотрудник медицинского центра свяжется с Вами и согласует удобное для Вас время визита». Указанное сообщение автоинформатора ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» поступило 14.11.2016.

На следующий день 15.11.2016 на абонентский номер <...> поступил звонок от оператора ООО «Лайф Медикал» (медицинский центр флебологии «Глобал Мед») следующего содержания: «Алло, здравствуйте, медицинский центр, подскажите, пожалуйста, Вам вчера был автодозвон от автоинформатора, нам пришла обратная связь, что у Вас есть желание пройти консультацию флеболога бесплатно...Медицинский центр флебологии...на Белинского, 86 бесплатный прием...».

На заседании Комиссии 20.06.2017 представитель ООО «Лайф Медикал» сообщил о том, что, по его мнению, прямой связи между первым звонком ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» и вторым звонком ООО «Лайф Медикал» нет, то

есть представитель ООО «Лайф Медикал» полагает, что ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» формирует базу и осуществляет дозвон в интересах всех медицинских центров, осуществляющих оказание услуг флебологии, далее, какой медицинский центр сумел первым перезвонить, заинтересовать клиента, тот и приглашает его на прием, согласовав предварительно дату и время встречи.

Вместе с тем, в материалы дела ООО «Лайф Медикал» представлен Договор №118-16-У от 01.06.2017, сторонами которого являются ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» (Продавец) и **ООО «Лайф Медикал» (Покупатель).**

Раздел 1 (Предмет Договора) содержит в себе следующие положения:

1.1 По настоящему Договору Продавец обязуется передать товар в собственность Покупателю, а Покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него установленную цену.

1.2 Товаром по настоящему Договору является информационная база, содержащая ФИО и контактные данные **клиентов, которые выразили свое согласие на получение информации от Покупателя**, посредством звонка представителя компании Покупателя.

1.3 Продавец гарантирует, что согласие клиента на передачу его данных Покупателю получено в соответствии с законодательством РФ.

Указанный раздел Договора свидетельствует о том, что автоматический дозвон клиентам, в том числе заявителю по данному делу, происходит в интересах именно ООО «Лайф Медикал» (Покупателя, которым является определенное юридическое лицо), а не любого медицинского центра, как полагает представитель ООО «Лайф Медикал», специализирующегося на оказании услуг по флебологии и предлагающего пройти бесплатное обследование.

Несмотря на то, что наименование ООО «Лайф Медикал» в тексте рекламы прямо не указано, приглашение абоненту сделано от имени ООО «Лайф Медикал» (Покупателя базы). Данный вывод подтверждается и репликой из второго звонка заявителю 15.11.2016, сделанного с абонентского номера, выделенного оператором связи ООО «Екатеринбург-2000» ООО «Лайф Медикал» (8-900-197-28-98): «Вам вчера был автодозвон...пришла обратная связь...».

Таким образом, материалами дела установлено, что первый звонок от автоинформатора, поступивший заявителю, являлся рекламой услуг (консультация флеболога, диагностика венозной системы), осуществляемых ООО «Лайф Медикал» («Медицинский центр флебологии «Глобал Мед»).

В соответствии с ч. 1 ст. 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Между тем, анализ представленных в материалы дела сведений, позволяет сделать вывод о том, что у ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» отсутствует

согласие <...> на получение рекламной информации услуг по осуществлению бесплатного приема врача флеболога медицинского центра «Глобал Мед» (ООО «Лайф Медикал»), озвученной автоинформатором в первом звонке.

Более того, механизм, описанный ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» в информационном письме к ООО «Лайф Медикал», в целом, не позволяет осуществлять распространение рекламной информации в соответствии с требованиями действующего законодательства, в связи с тем, что сначала посредством автоинформатора распространяется сама реклама без согласия абонента, а только потом запрашивается согласие абонента на последующий (второй) звонок, который поступит от стороны по договору (в данном случае от ООО «Лайф Медикал»), и который, зачастую, носит информационный, а не рекламный характер.

Согласием <...> на получение рекламы от ООО «Лайф Медикал» как ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ», так и ООО «Лайф Медикал» не располагают, следовательно, имеется факт нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела подтверждено, что первый рассматриваемый в настоящем деле рекламный звонок 14.11.2016, поступивший на абонентский номер заявителя <...> с номера +79221455611, принадлежащего ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» (согласно Договору об оказании услуг связи с ПАО «МегаФон») был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека путем автоматического дозванивания, что недопустимо в соответствии с ч.2 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.2 ст.18 ФЗ «О рекламе», не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. ч.1, 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с п.7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела подтверждено, что рекламораспространителем рекламной информации является ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ», так как именно у Общества заключен Договор на оказание услуг связи с оператором связи ПАО «МегаФон».

В материалы дела ООО «Лайф Медикал» представило информацию от ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» об исключении номера <...> из информационной базы дозвона, в связи с чем, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 ФЗ «О рекламе» Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п.43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе

(утвержденных Постановлением Правительства РФ №508 от 17.08.2006) дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1.КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу услуг флебологии ООО «Лайф Медикал», распространенную 14.11.2016 на абонентский номер <...>, ненадлежащей, нарушающей требования ч.ч.1, 2 ст.18 ФЗ «О рекламе», поскольку рекламная информация распространялась путем автоматического дозвона на абонентский номер <...> без его согласия.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Законному представителю ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **17 июля 2017 г. в 10 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

4. Директору ООО «СТИЛСТРОЙДЕВЕЛОПМЕНТ» <...> (его защитнику) (ч.ч.1, 2, ст.25.5 КоАП РФ: для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник. В качестве защитника к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **17 июля 2017 г. в 10 час. 30 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и надлежащим образом заверенной копией должностной инструкции (с отметкой об ознакомлении).

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

В соответствии с п. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>