

« 11 » августа 2014 г.

г. Иркутск

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

председатель Комиссии: <...>

члены Комиссии: <...>

рассмотрев дело № 801 от 27.06.2014г., возбужденное по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 18 и ст. 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ, по факту распространения 06 мая 2014 года смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «СУШИ DISCOUNT!!! Филадельфия – 99р., Цезарь-69 р., Бонито – 69 р. ЧЕСТНЫЕ СУШИ ПО ЧЕСТНОЙ ЦЕНЕ! Доставка платная. Тел. 918-999», путем рассылки с номера +7902... на абонентский номер <...> -902-..., принадлежащий гр-ну А.

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

рекламодателя и рекламораспространителя – М., в материалах дела имеется отчет о неудачной попытке вручения телеграммы;

В отсутствии:

Заявителя – гр. А., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела.

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление от гр-на А. о нарушении законодательства РФ о рекламе при распространении 06 мая 2014 года путем рассылки смс сообщений с номера +7902... в адрес гражданина А. на номер <...> -902-.... рекламы следующего содержания: «СУШИ DISCOUNT!!! Филадельфия – 99р., Цезарь-69 р., Бонито – 69 р. ЧЕСТНЫЕ СУШИ ПО ЧЕСТНОЙ ЦЕНЕ! Доставка платная. Тел. 918-999».

К заявлению приложена детализация разговоров за период с 06.05.2014 г. 00:00:00 по 06.05.2014 г. 23:59:59, фотография рекламного смс сообщения, справка о заключении А. договора на оказание услуг связи.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это 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.

Объект рекламирования – это 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 2 и пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с частью 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В своем заявлении А. указал, что согласия на получение рекламы не давал.

Следовательно, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В рассматриваемой рекламе содержится предложение воспользоваться услугами доставки блюд японской кухни «СУШИ DISCOUNT».

В статье 8 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. закреплено, что в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В данной рекламе отсутствует такая информация.

Следовательно, реклама содержит признаки нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г.

В связи с обнаружением признаков нарушения рекламного законодательства, 25.07.2014 г. Иркутским УФАС России возбуждено дело № 801 по факту распространения данной рекламы. К участию в рассмотрении дела привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: рекламодатель и рекламодатель – М.; заявитель: гр-н А. Рассмотрение дела назначено на 16.07.2014г.

Рассмотрение данной категории дел осуществляется в соответствии с Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв.

Постановлением Правительства РФ № 508 от 17.08.2006г. (далее - Правила).

16 июля 2014 года в Иркутское УФАС России на рассмотрение дела № 801 от 25.06.2014 г. явился заявитель – А.

В ходе рассмотрения дела по существу установлено, что в материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие своевременное извещение лица привлеченного к участию в рассмотрении дела в качестве рекламодателя и рекламораспространителя - М. о дате и времени рассмотрения дела.

Согласно пункту 34 Правил, рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения в случае неявки на рассмотрение дела в антимонопольный орган лиц, участвующих в деле, если антимонопольный орган примет решение о невозможности рассмотрения дела в отсутствии данных лиц.

В соответствии с пунктом 30 Правил, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Комиссией Иркутского УФАС России принято решение о невозможности рассмотрения дела в отсутствие лица участвующего в деле.

Определением № 905 от 16.07.2014г. рассмотрение дела № 801 отложено на 11 августа 2014 года.

11 августа 2014 года в Иркутское УФАС России на рассмотрение дела № 801 от 25.06.2014 г. А. и М. не явились, в ходе рассмотрения дела по существу установлено, что в материалах дела имеются документы, подтверждающие своевременное извещение лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, о дате и времени рассмотрения дела.

Комиссией Иркутского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено следующее:

Согласно 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.** М. не представлено доказательств наличия согласия А. на получение смс-рекламы.

В статье 8 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. закреплено, что в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального

предпринимателя.

В соответствии с частью 2 статьи 497 Гражданского Кодекса РФ (часть 2) от 26.01.1996 года № 14-ФЗ, договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Согласно Правилам продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 года № 62, продажа товаров дистанционным способом – это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Поскольку данная реклама предлагает ознакомление покупателя с описанием товара, содержащимся в смс-сообщении, т.е. исключает возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора купли-продажи, следовательно, в соответствии с нормами гражданского законодательства этот способ продажи товара, а именно блюд японской кухни: суши и роллы, является дистанционным способом продажи товара.

В ходе расследования проведенного Иркутским УФАС России по факту распространения указанной рекламы, установлено, что её рекламодателем и рекламораспространителем является М.

В частности, по запросу антимонопольного органа (исх. № 4346 от 26.05.2014 г.) ОАО «ВымпелКом» представлены пояснения и документы (вх. № 6789 от 09.06.2014г.), из которых следует, что абонентский номер ... принадлежит М. на основании договора № 517385438 от 24.04.2014 г.

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, ответственность за нарушение требований ст. 8 данного Федерального закона несет рекламодатель.

В части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» указано, что ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 и частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В п. 7 и п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ определено, что рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

06 мая 2014 года М. осуществлена смс-рассылка рекламы, сообщений с номера +7902... в адрес гражданина А. на номер <...> -902-... следующего содержания:

«СУШИ DISCOUNT!!! Филадельфия – 99р., Цезарь-69 р., Бонито – 69 р. ЧЕСТНЫЕ СУШИ ПО ЧЕСТНОЙ ЦЕНЕ! Доставка платная. Тел. 918-999», без предварительного согласия абонента, а также без указания наименования, места нахождения и государственного регистрационного номера записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама не соответствует требованиям ч. 1 ст. 18 и ст. 8 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, в связи с тем, что М. предварительно не было получено согласие А. на получение рекламного сообщения, а также в связи с тем, что реклама не содержит наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица или фамилию, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В связи с отсутствием доказательств прекращения гр. М. нарушения требований рекламного законодательства – доказательств прекращения рассылки смс-сообщений на абонентский номер гр. А., Комиссией Иркутского УФАС России принято решение о выдаче гр. М. соответствующего предписания.

оссии доказательств прекращения нарушения требований рекламного законодательства – прекращения рас

Руководствуясь частью 1 пункта 2 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, распространенную 06.05.2014 г. в 15 часов 52 минуты следующего содержания: «СУШИ DISCOUNT!!! Филадельфия – 99р., Цезарь-69 р., Бонито – 69 р. ЧЕСТНЫЕ СУШИ ПО ЧЕСТНОЙ ЦЕНЕ! Доставка платная. Тел. 918-999», в виде смс-сообщения, посредством рассылки на абонентский номер <...> ... принадлежащий гр. А., с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, а именно в связи с тем, что не допускается распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы; а также с нарушением ст. 8 «О рекламе» от

13.03.2006г. № 38-ФЗ, а именно в связи с тем, что реклама не содержит наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилию, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

2. Выдать гр. М. предписание о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме « 19 » августа 2014г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей [198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 177

» августа 2014 г.

г. Иркутск

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

председатель Комиссии: <...>

члены Комиссии: <...>

на основании своего решения № 1670 от 11.08.2014 г. по делу № 801 от 27.06.2014 г. о признании ненадлежащей рекламы распространенной 06 мая 2014 года в виде смс-

«СУШИ DISCOUNT!!!  
Мадельфия – 99р., Цезарь-69 р., Бонито – 69 р. ЧЕСТНЫЕ СУШИ ПО ЧЕСТНОЙ ЦЕНЕ!  
Завтрак платная. Тел. 918-999», путем рассылки с номера +7902.... на абонентский  
номер <...> -902-..., принадлежащий гр-ну А., в связи с тем, что реклама,  
распространенная по сетям электросвязи распространялась без предварительного  
уведомления адресата, что является нарушением требований части 1 статьи 18  
Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, а также в связи с тем, что  
реклама не содержит наименование, место нахождения и государственный  
регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилию, имя,  
отчество, основной государственный регистрационный номер записи о  
государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального  
предпринимателя, что является нарушением требований статьи 8 Федерального  
Закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ.

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального  
Закона "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом  
дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской  
Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. в 10-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить  
нарушение требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ, а именно:  
прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного  
уведомления абонента или адресата; а также прекратить нарушение ст. 8 ФЗ «О рекламе»  
от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ, а именно: прекратить распространение рекламы  
распространением способом продажи товаров без указания наименования, места  
нахождения и государственного регистрационного номера записи о создании  
юридического лица; фамилию, имя, отчество, основной государственный  
регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в  
качестве индивидуального предпринимателя.

1. представить в Иркутское УФАС России доказательства исполнения пункта 1  
настоящего предписания, в двухдневный срок после его исполнения.

Исполнение предписания УФАС по Иркутской области влечет административную  
ответственность в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской  
Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

ы Комиссии

- [r\\_13\\_resn\\_801.doc](#)