

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №Р01-76/15

28 июля 2015 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №Р01-76/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения (распространения) 05.03.2015 рекламы «О`КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%! www.okmarket.ru» по сетям электросвязи на абонентские номера в отсутствие предварительного согласия абонентов данных номеров на получение такой рекламы и размещения и рекламы (в том числе рекламы алкогольной продукции) в номерах №145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015 бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ», содержащей признаки нарушения статьи 16, части 1 статьи 18 и пункта 1 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – от ООО «О`КЕЙ» явились представители по доверенности <...> и по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) от 25.03.2015 №113 «О проведении плановой выездной проверки» и на основании приказа от 20.04.2015 №146 «О продлении срока проведения плановой выездной проверки» Санкт-Петербургским УФАС России была проведена плановая выездная проверка в отношении ООО «О`КЕЙ» (ИНН 7826087713, 195213, Санкт-Петербург, Заневский пр., д.65, корп.1, лит.А).

В ходе проведения проверки ООО «О`КЕЙ» установлено, что общество осуществляет распространение рекламных материалов, в том числе рассылку коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи и распространение периодических печатных изданий.

I. Из имеющихся в материалах дела №Р01-76/15 документов следует, что 05.03.2015 ООО «О`КЕЙ» распространило рекламу «О`КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%! www.okmarket.ru» на абонентские номера <...> посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи.

Однако согласно представленным ООО «О`КЕЙ» анкетам, заполненным

абонентами подвижной связи вышеуказанных абонентских номеров, данные лица не давали своего согласия на получение коротких текстовых сообщений рекламного характера по сетям электросвязи от ООО «О`КЕЙ».

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

По договору от 08.06.2010 №183/10, заключенному между ООО «СМС Трафик» (исполнитель) и ООО «О`КЕЙ» (заказчик), исполнитель предоставляет за плату заказчику услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование и подтверждение доставки SMS-сообщений, доставку SMS-сообщений. Согласно п.п. 3.2.2 и 3.2.3 названного договора заказчик обязан получить от клиента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией заказчика, письменное или устное согласие на получение таких сообщений, также заказчик обязан соблюдать правила предоставления услуг, являющихся неотъемлемой частью цитируемого договора. В соответствии с п. 9 вышеуказанных правил предоставления услуг заказчик обязуется не осуществлять рассылку информации получателям, высказавшим явное нежелание получать эту информацию.

Таким образом, рекламодателем, то есть лицом, осуществившим 05.03.2015 распространение рекламы «О`КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%! www.okmarket.ru» по сетям электросвязи, является ООО «О`КЕЙ».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

II. В представленных ООО «О`КЕЙ» номерах (№145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015) бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» содержится реклама алкогольной продукции, а именно:

- в №145 от 08.01.2015 на странице 17 – водки «Байкал», водки «Пять озёр», водки «Царская», коньяка «Столичный», виски «Тичерс Хайланд Крим», рома «Баардик Блэк»,

- в №232 от 22.01.2015 на странице 13 – водки «Пять озёр», водки «Финляндия», алкогольного напитка «Бакарди Оакхарт», виски «Тичерс Хайланд Крим», ирландский виски «Талмор Дью»,пряного золотого рома «Капитан Морган»,

- в №233 от 05.02.2015 на странице 13 – водки «Смирновъ», водки «Русский Стандарт», коньяка «Черноморский 5*», купажированного шотландского виски «Вильям Лоусонс», рома «Бакарди Блэк», купажированного шотландского виски

«Джонни Уокер Рэд Лейбл»,

- в №234 от 24.02.2015 на страницах 26, 27 – водки «Зимняя дорога традиционная», водки «Белая Берёзка», водки «Русский Стандарт», сладкая настойка «Клюква на коньяке «Nemifoff», ликёра «Фруко Шульц Пина Колада», текилы «Сауза Сильвер», алкогольного напитка «Бакарди Оакхарт», черного пряного рома «Капитан Морган», виски «Вильям Лоусонс Супер Спайс», коньяка «Реми Мартин VS», коньяка «Старый Кенигсберг 5*»,

- в №235 от 12.03.2015 на страницах 14 – настойки «Байкал Клюква», коньяка «Старый Кенигсберг 4*», водки «Русский Стандарт», рома «Бакарди Блэк», текилы «Хосе Куэрво Эспесиаль Сильвер», водки «Пять озёр»,

- в №236 от 26.03.2015 на странице 14 – водки «Хортиця Платинум», водки «Русский Стандарт», коньяка «Золотая Выдержка», виски «Вильям Лоусонс», купажированного шотландского виски «Бэллс Ориджинал», алкогольного напитка «Бакарди Оакхарт», пряного золотого рома «Капитан Морган».

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации от 16.11.2010 ПИ № ФС77-42674, выданному ООО «О`КЕЙ» Роскомандзором на бланке №024065, общество является учредителем бюллетеня «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» с примерной тематикой и (или) специализацией: рекламное издание, рекламно-информационная, информация о промышленных и продовольственных товарах, производителях, услугах и фирмах.

В силу п. 1 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в периодических печатных изданиях, за исключением рекламы пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, а также вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда, которая не должна размещаться на первой и последней полосах газет, а также на первой и последней страницах и обложках журналов.

Размещение рекламы в вышеуказанных номерах бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» не сопровождается пометкой "реклама" или пометкой "на правах рекламы". Указание о специализации на сообщениях и материалах рекламного характера на обложке и в выходных данных бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» №145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015 отсутствует.

Согласно статье 16 ФЗ «О рекламе» размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой "реклама" или пометкой "на правах рекламы". Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера и на обложке и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

Проанализировав документы, имеющиеся в материалах дела №Р01-76/15,

Комиссия приходит к выводу о том, что рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «О`КЕЙ».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 16 и ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 30.06.2015 №01/15916 в отношении ООО «О`КЕЙ» возбуждено производство по делу №Р01-76/15 по признакам нарушения ст. 16, ч. 1 ст. 18 и п. 1 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе». Тем же определением дело №Р01-76/15 назначено к рассмотрению на 28.07.2015.

Согласно письменным объяснениям ООО «О`КЕЙ» общество признаёт допущенные нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», однако не признаёт допущенное нарушение статьи 16 и пункт 1 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе». На заседании Комиссии представители ООО «О`КЕЙ» подтвердили данные ранее объяснения.

Заслушав данные представителями ООО «О`КЕЙ» объяснения и изучив материалы дела №Р01-76/15, Комиссия считает доводы общества несостоятельным и противоречащими материалам дела. В выходных данных бюллетеня «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» содержится порядковый номер и постоянное наименование (название), а также тираж, превышающий одну тысячу экземпляров, что соответствует основным понятиям средства массовой информации и периодического печатного издания, закреплёнными в статье 2 Закона РФ от 27.12.1991 N 2124-1 «О средствах массовой информации».

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ООО «О`КЕЙ» допущенных нарушений законодательства о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 «О`КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%! www.okmarket.ru», распространённую 05.03.2015 посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи, и рекламу (в том числе рекламу алкогольной продукции), размещённую в номерах №145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015 бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ».

2. Признать в действиях рекламораспространителя ООО «О`КЕЙ», выразившихся в распространении рекламы «О`КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%! www.okmarket.ru» на абонентские номера <...> посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи в отсутствие предварительного согласия абонентов

вышеуказанных номеров на получение рекламы по сетям электросвязи, нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать в действиях рекламораспространителя ООО «О`КЕЙ», выразившихся в размещении в номерах №145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015 бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» рекламы алкогольной продукции и размещении в вышеуказанных номерах бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» рекламы превышением 40% объема номеров бюллетеней, а также без сопровождения её пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы», нарушения статьи 16 и пункта 1 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

4. Выдать рекламораспространителю ООО «О`КЕЙ» предписание об устранении допущенных нарушений, указанных в п.п. 2 и 3 настоящего решения.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «О`КЕЙ» дела об административном правонарушении, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «04» августа 2015 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

28 июля 2015 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от "04" августа 2015 г. по делу №P01-76/15 о признании ненадлежащей рекламы «О`КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%!

www.okmarket.ru», распространённой 05.03.2015 посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи, и рекламы (в том числе рекламы алкогольной продукции), размещённой в номерах №145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015 бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

- 1.** Рекламораспространителю ООО «О`КЕЙ» (зарегистрировано в качестве юридического лица 30.07.2001, ОГРН 1027810304950, ИНН/КПП 7826087713/780601001, адрес места нахождения: 195213, Санкт-Петербург, Заневский пр., д.65, корп.1, лит.А) в двухнедельный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: не распространять короткие текстовые сообщения по сетям электросвязи на абонентские номера в отсутствие предварительного согласия абонентов данных номеров, в том числе абонентов номеров <...>.
- 2.** Рекламораспространителю ООО «О`КЕЙ» трёхмесячный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: снять с распространения рекламу (в том числе рекламу алкогольной продукции), которая нарушает требования статьи 16 и пункта 1 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
- 3.** Рекламораспространителю ООО «О`КЕЙ» представить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 25 ноября 2015 года надлежащие доказательства исполнения требований п.п. 1, 2 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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.