

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-38/9р-2016

Резолютивная часть оглашена 15 ноября 2016 г.

Полный текст решения изготовлен 15 ноября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе: <...>

рассмотрев дело № 02-38/9р-2016, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения SMS – сообщения 16.08.2016 в 20:09 с номера <...>, на номер абонента – заявителя <...> с текстом следующего содержания: *«Подгузники PAMPERS?LIBERO ОТ 303р! Бьюти-маркет на Пушкина7 Успевайте!»* в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такого сообщения,

в присутствии заявителя <...> и в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Магаданским УФАС России рассмотрено заявление гражданина <...> (вх.№ 02/2393 от 17.08.2016) по факту наличия признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с рассылкой нежелательной рекламы на мобильный телефон заявителя – абонента в сети оператора сотовой связи ООО «Т2Мобайл». По результатам рассмотрения установлено следующее.

16.08.2016 в 20:09 на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило нежелательное SMS-сообщение (реклама). Данное сообщение было отправлено с номера <...> и содержало следующий текст: *«Подгузники PAMPERS?LIBERO ОТ 303р! Бьюти-маркет на Пушкина7 Успевайте!»*.

В качестве подтверждения получения указанной рекламы к заявлению приложен скриншот с мобильного телефона заявителя.

По информации, представленной ООО «Т2Мобайл» (вх. 02/2608 от 09.09.2016), 16.08.2016 на абонентский номер <...> направлено смс-сообщение от абонента <...>. Абонентский номер <...> согласно договору об оказании услуг связи от 14.06.2016 и приложению (от 04.07.2016) к указанному договору, закреплен за ИП Лапс Е.Б.

Магаданским УФАС России в адрес **ИП Лапс Е.Б.** направлен запрос (исх. 01-

10/2054 от 12.09.2016) о предоставлении информации. Однако, к установленному сроку (27.09.2016) запрошенная информация ИП Лапс Е.Б. не представлена.

В это же время, как следует из информации, размещенной на стенде возле кассы магазина «Бьюти-маркет», расположенного в г. Магадане по ул. Пушкина,7, предпринимательскую деятельность в указанном магазине осуществляет ИП Поляков А.И.

В связи с тем, что рассматриваемое рекламное сообщение имеет отношение к предпринимательской деятельности ИП Полякова А.И., в его адрес были направлены запросы (исх. 01-10/1968 от 30.08.2016, № 01-10/2161 от 29.09.2016) о предоставлении информации и пояснений.

Информация, затребованная вышеуказанными запросами, в адрес теруправления также не представлена.

Таким образом, по информации, имеющейся в теруправлении на дату окончания срока рассмотрения заявления <...>, рассылку СМС – сообщения на номер заявителя (<...>) осуществила **ИП Лапс Е.Б.**

На основании изложенного, Определением № 163 от 19.10.2016 в отношении ИП Лапс Е.Б. возбуждено дело № 02-38/9р-2016.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама - это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Распространённая информация по своему содержанию привлекает внимание неопределённого круга лиц к деятельности супермаркета «Бьюти-маркет». Сообщение содержит информацию о товаре, реализуемом в супермаркете, его стоимости, а также адрес супермаркета, где можно приобрести указанный товар. Данная информация формирует и поддерживает интерес к деятельности супермаркета, тем самым способствуя продвижению его деятельности на соответствующем рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В силу пункта 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Под ненадлежащей рекламой понимается реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Закона). Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктами 5, 7 статьи 3 Закона о рекламе изготовитель либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо является рекламодателем, а лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств – рекламодателем.

Согласно положениям части 1 статьи 18 Закона о рекламе обязанность доказывать получение предварительного согласия абонента на распространение рекламы по сетям электросвязи возложена на рекламодателя.

Собранными материалами подтверждается, что **ИП Лапс Е.Б.** является **рекламодателем**.

Таким образом, рассматриваемая реклама о реализуемом товаре в супермаркете «Бьюти-маркет» и месте расположения супермаркета, распространённая посредством СМС – сообщения с текстом: *«Подгузники PAMPERS?LIBERO ОТ 303р! Бьюти-маркет на Пушкина7 Успевайте!»*, в соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, содержит признаки ненадлежащей рекламы, так как в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями и рекламодателями рекламного законодательства влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 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 рекламу с текстом: *«Подгузники PAMPERS?LIBERO ОТ 303р! Бьюти-маркет на Пушкина7 Успевайте!»*, распространённую ИП Лапс Е.Б. 16.08.2016 в 20:09 посредством использования подвижной радиотелефонной связи с номера (<...>), на номер абонента <...> (<...>) в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такой рекламы, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Лапс Е.Б. (ИНН 366115038015, ОГРНИП 315366800015250, адрес места жительства: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 87

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«15» ноября 2016 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:<...>

на основании своего решения от 15 ноября 2016 года по делу № 02-38/9р-2016 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «Подгузники RAMPERS?LIBERO ОТ 303р! Бьюти-маркет на Пушкина7 Успевайте!», распространенной ИП Лапс Е.Б. 16.08.2016 в 20:09 посредством использования подвижной радиотелефонной связи с номера (<...>), на номер абонента <...> (<...>) в отсутствие предварительного письменного согласия абонента на получение такой рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 Индивидуальному предпринимателю Лапс Е.Б. (ИНН 366115038015, ОГРНИП 315366800015250, адрес места жительства: <...>) в срок до 30 ноября 2016 года предпринять меры по прекращению нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламных SMS-сообщений на принадлежащий заявителю телефонный номер <...>, без его предварительного согласия.

2. ИП Лапс Е.Б. представить в Магаданское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 5 декабря 2016 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Магаданское УФАС России 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.