

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15083/05-2018

Резолютивная часть решения объявлена 04.10.2018

Решение в полном объеме изготовлено 16.10.2018

Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - вр.и.о. руководителя управления С<...>ов И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт К<...>на Н.В.,

- специалист-эксперт З<...>ва Д.А.,

рассмотрев дело № 15083/05-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством электронной связи без предварительного согласия абонента электронного почтового ящика сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в присутствии:

- **заявителя - В<...>на Дмитрия** - не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен;

- **от лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, общества с ограниченной ответственностью «Облачный ритейл»** (далее - *ООО «Облачный ритейл»*), ОГРН 1146316008618, ИНН 6316202773, расположенного по адресу: 432030, г. Ульяновск, пр-т Нариманова, д. 75, - представителя З<...>ы А.В. (доверенность б/н от 11.09.2018, паспорт),

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 07.08.2018 возбуждено дело № 15083/05-2018 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены заявитель В<...>н Д. и лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Облачный ритейл» (ОГРН 1146316008618). Рассмотрение дела назначено на 06.09.2018.

Определением от 06.09.2018 срок рассмотрения дела № 15083/05-2018 продлен до 07.10.2018, рассмотрение дела отложено и назначено на 04.10.2018.

В<...>н Д. на рассмотрении дела 04.10.2018 не явился.

В письменных пояснениях ООО «Облачный ритейл» (вх. № 5102 от 27.09.2018) и на рассмотрении дела 04.10.2018 представителем общества пояснено, что рекламное сообщение на электронную почту: <...>.ru отправлено ошибочно, поскольку ранее ООО «Облачный ритейл» вело переговоры о сотрудничестве с кемеровской компанией «АЙТИ системный интегратор», у которой в качестве контактных данных указан адрес электронной почты: <...>@it-kem.ru. При этом, рассылка рекламных электронных писем на электронную почту: <...>@it-kem.ru носила единичный характер и не повлекла каких-либо общественно опасных последствий.

Исследовав материалы дела № 15083/05-2018, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «ФН на 15 месяцев со скидкой + акция на ПИНПАД», «ФР Viki Print57Ф за 2000 руб. + БЕСПЛАТНЫЙ СОФТ», «LiteBox/ МТС: СМАРТ-Терминалы по ВЫГОДНОЙ ЦЕНЕ!!!», распространенную 12.07.2018, 16.07.2018 и 17.07.2018 посредством электронной связи без предварительного согласия абонента, содержащую нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление В<...>на Д. (вх. № 216/ог от 18.07.2018) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении указано, что заявителю 12.07.2018, 16.07.2018 и 17.07.2018 без его согласия на электронную почту: <...>@it-kem.ru поступили рекламные сообщения: «ФН на 15 месяцев со скидкой + акция на ПИНПАД», «ФР Viki Print57Ф за 2000 руб. + БЕСПЛАТНЫЙ СОФТ», «LiteBox/ МТС: СМАРТ-Терминалы по ВЫГОДНОЙ ЦЕНЕ!!!», соответственно, с электронной почты: <...>@litebox.ru.

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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 - 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» указанное сообщение является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования - фискальным накопителям и регистраторам, ПИН-падам, СМАРТ-терминалам.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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.

Каждый рекламораспространитель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Из обращения В<...>на Д. следует, что рассматриваемые рекламные сообщения поступили на адрес электронной почты заявителя без его согласия. То есть, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», сообщения распространены без получения предварительного согласия заявителя.

В ходе рассмотрения дела № 15083/05-2018 документы, подтверждающие наличие согласия В<...>на Д. на получение указанных сообщений, ООО «Облачный ритейл» не представлены.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее

распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем в данном случае является администратор домена «litebox.ru» - ООО «Облачный ритейл», ОГРН 1146316008618, ИНН 6316202773, которое является правообладателем товарного знака «Litebox».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует, поскольку распространение рекламы прекращено добровольно.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «ФН на 15 месяцев со скидкой + акция на ПИНПАД», «ФР Viki Print57Ф за 2000 руб. + БЕСПЛАТНЫЙ СОФТ», «LiteBox/ МТС: СМАРТ-Терминалы по ВЫГОДНОЙ ЦЕНЕ!!!», распространенную 12.07.2018, 16.07.2018 и 17.07.2018 посредством электронной связи без предварительного согласия абонента электронного почтового ящика электронной почты: <...>n@it-kem.ru, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Федеральной антимонопольной службы для рассмотрения вопроса о возбуждении 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

И.И. С<...>в

Члены Комиссии

Н.В. К<...>на

Д.А. З<...>ва