

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11620/05-2014

20.01.2015

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <...> ,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт <...> ,

- ведущий специалист-эксперт <...> ,

рассмотрев дело № 11620/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * **, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - <А...> - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя Л<...> (далее - ИП Л<...>), зарегистрированного по адресу: <...> (паспорт),

УСТАНОВИЛА:

По обращению <А...> Ульяновским УФАС России определением от 01.12.2014 по факту распространения 13.09.2014 в 17 час. 12 мин. рекламного СМС-сообщения: «Полгода есть роллы бесплатно? Легко! Заходи <http://vk.com/fukusima73>» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 11620/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в

деле в качестве заявителя привлечен <А...>, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - <Л...>. Рассмотрение дела назначено на 24.12.2014.

<А...> на заседание Комиссии 24.12.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

<Л...> на рассмотрении дела 24.12.2014, а также в письменных пояснениях по делу (вх. № 10879 от 22.12.2014) сообщено, что он, являясь индивидуальным предпринимателем, осуществляет деятельность торговой точки под наименованием «Фукусима», специализирующейся на изготовлении и доставке суши и роллов. В момент получения заявителем СМС-сообщения: «Полгода есть роллы бесплатно? Легко! Заходи <http://vk.com/fukusima73>», а именно 13.09.2014, <Л...> находился на отдыхе за пределами г. Ульяновска, поэтому физически не мог отправить указанное сообщение. Вместе с тем, телефонный номер <...> 951 097 72 97, с которого отправлено сообщение, зарегистрирован на <Л...> и является служебным, с которого принимаются заказы на доставку суши и роллов. С указанного телефонного номера и ранее отправлялись СМС-сообщения с рекламой доставки суши «Фукусима» на телефонные номера абонентов, являющихся клиентами указанного заведения, однако 13.09.2014 рассматриваемое СМС-сообщение было отправлено <А...>, который временно являлся администратором торговой точки «Фукусима» на период отсутствия <Л...>. Текст рекламы: «Полгода есть роллы бесплатно? Легко! Заходи <http://vk.com/fukusima73>» составлен <Л...>.

Определением от 24.12.2014 срок рассмотрения дела № 11620/05-2014 продлен до 01.02.2015 в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП Л<...>, а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 20.01.2015.

<А...> на заседание Комиссии 20.01.2015 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

ИП Л<...> на рассмотрении дела 20.01.2015 поддержал доводы, изложенные на предыдущем заседании Комиссии. В дополнение к документам, имеющимся в материалах дела № 11620/05-2014, предпринимателем представлены копия договора аренды нежилого помещения от 01.02.2014, заключенного между <Т...> (арендодатель) и <Л...> (арендатор), а также буклет с рекламой «Доставка суши «Фукусима», где указано, что деятельность указанной торговой точки осуществляет ИП Л<...> (ИНН 73<...>, ОГРНИП 31<...>).

Исследовав материалы дела № 11620/05-2014, заслушав пояснения ИП Л<...>, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу доставки суши и роллов «Фукусима», распространённую 13.09.2014 в 17 час. 12 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** **, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <А...> (вх. № 469/ог от 01.10.2014) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 797 от 01.12.2014). В обращении указано, что заявителю

13.09.2014 в 17 час. 12 мин. без его согласия на номер мобильного телефона 8 *** ** * (Договор об оказании услуг связи «Билайн») поступило СМС-сообщение с рекламой следующего содержания: «Полгода есть роллы бесплатно? Легко! Заходи <http://vk.com/fukusima73>». Согласно представленному заявителем скриншоту отправителем сообщения является лицо, обозначенное номером «+7951<...>».

В соответствии с п.п. 1-3 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о торговой точке «Фукусима», осуществляющей доставку суши и роллов, направленная 13.09.2014 в 17 час. 12 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** * **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - торговой точке «Фукусима», осуществляющей доставку суши и роллов.

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

Вместе с тем, как следует из обращения <А...>, рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Доказательств наличия предварительного согласия <А...>, являющегося абонентом номера 8 *** ** * **, на получение рассматриваемой рекламы ИП А<...> в материалы дела не представлено.

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, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение

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

Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала закрытого акционерного общества «Нижегородская Сотовая Связь» (далее - Ульяновский филиал ЗАО «НСС») направлен запрос (исх. № 8181-05 от 06.10.2014) о предоставлении сведений об абоненте номера +7 951 097 72 97, с которого отправлено рассматриваемое СМС-сообщение. Из ответа на указанный запрос (исх. № 02/1022 от 15.10.2014, вх. № 8871 от 16.10.2014) следует, что абонентом номера сотовой связи +7 951 097 72 97 является <Л...> (договор об оказании услуг от 27.08.2013). Также Ульяновским филиалом ЗАО «НСС» сообщено (исх. № 02/1054 от 24.10.2014, вх. № 9189 от 28.10.2014), что указанным лицом осуществлена отправка рассматриваемого СМС-сообщения через СМС-центр общества +7 908 750 92 09.

<Л...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 12.09.2013 за основным государственным регистрационным номером (ОГРНИП) 31<...> Инспекцией ФНС России по Засвияжскому району г. Ульяновска. Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей на ИП <Л...> основным видом деятельности предпринимателя является «Производство прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки» (код ОКВЭД 15.89). Осуществление деятельности торговой точки по изготовлению суши и роллов «Фукусима» (г. Ульяновск, ул. Генерала Мельникова, д. 18, оф. 5; общая площадь 28 кв. м) ИП <Л...> подтверждено договором аренды нежилого помещения от 01.02.2013, на котором имеются подпись и печать предпринимателя, а также буклетом торговой точки ИП <Л...> с рекламой продукции, им изготавливаемой.

Из пояснений ИП <Л...> следует, что рассылка рассматриваемого СМС-сообщения осуществлялась со служебного телефона непосредственно в торговой точке «Фукусима» на сотовые номера её клиентов путём ручного набора текста сообщения и номеров абонентов.

Следовательно, рекламораспространителем в данном случае является ИП <Л...>

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

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 нарушение ст. 8 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 37-45 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 доставки суши и роллов «Фукусима», распространённую 13.09.2014 в 17 час. 12 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю Л<...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 03.02.2015.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

20.01.2015

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <...> ,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт <...>.,

- ведущий специалист-эксперт <...> ,

на основании своего решения от 20.01.2015 по делу № 11620/05-2014 о признании рекламы доставки суши и роллов «Фукусима», распространённой 13.09.2014 в 17 час. 12 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Л<...>, зарегистрированному по адресу: <...>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. Индивидуальному предпринимателю Л<...>, зарегистрированному по адресу: <...>, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 02 марта 2015 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

