

О признании рекламы ненадлежащей

ИП <...>

<...>

электронная почта:

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/18-249/2023

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 03 марта 2023 года.

Решение в полном объеме изготовлено 06 марта 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее- Комиссия)

в составе:

- <...> - Председатель Комиссии, <...>,
- <...> - Член Комиссии, <...>,
- <...> - Член Комиссии, <...>,

рассмотрев дело №052/05/18-249/2023, возбуждённое по обращению <...> в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>; ОГРНИП <...>) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие сторон, уведомленных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение <...> по поводу рекламы, распространённой на телефонный номер заявителя без предварительного согласия абонента.

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородским УФАС России от 08.02.2023 возбуждено дело №052/05/18-249/2023 в отношении рекламораспространителя — ИП <...>

Рассмотрение дела по существу состоялось 03 марта 2023 года.

Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

15.10.2022, 14.11.2022, 18.11.2022, 01.12.2022, 11.12.2022 на телефонный номер <...> с телефонного номера <...> в приложении «WhatsApp Messenger» поступили сообщения следующего содержания:

- «Добрый день, это администратор студии маникюра Gloss. Вы так давно не были у нас. Может, Вам что-то не понравилось? Будем рады предложить Вам любую услугу по акции: маникюр с покрытием у ТОП-мастера за 1290 руб...»;

- «Добрый день, это администратор студии маникюра Gloss. Вас нет уже долгих 3 месяца, мы уверены, что Вы выглядите также превосходно, но переживаем, что Вы про нас забыли. Будем рады предложить Вам любую услугу по акции: маникюр с покрытием у ТОП-мастера за 1090 руб...»;

- «Добрый день. Студия маникюра GLOSS. Сегодня горящие окна на

маникюр без покрытия за 600 руб, маникюр с покрытием к топ-мастеру за 1290 руб., педикюр с покрытием за 1590 руб...»;

- «<...>, добрый вечер! Студия маникюра GLOSS. Информлируем Вас, что запись на декабрь открыта, а свободных окон остается все меньше. Успеете записаться...»;

- «<...>, добрый день! Студия маникюра GLOSS. Новый год радует подарками, а мы решили сделать подарок Вам. Только для Вас при записи до 20.12.2022: маникюр без покрытия 500 руб, маникюр с покрытием гель-лак за 1000 руб.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар, средство индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — студии маникюра «Gloss». Товарами являются услуги ногтевого сервиса (маникюр с покрытием, маникюр дизайном, маникюр без покрытия, педикюр).

Таким образом, сообщение содержит все признаки, указанные в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

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 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия на получение рекламы.

По утверждению заявителя, согласие на получение рекламы ею дано не было.

Подтверждением этого служит направленное в адрес рекламодателя 03.09.2022 сообщения следующего содержания: *«Я не давала вам согласие на отправку мне сообщений. Если еще раз это повторится, я пожалуюсь в Роскомнадзор».*

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель — это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По информации ПАО «Ростелеком», телефонный номер +<...> выделен абоненту — ИП <...> на основании договора об оказании услуг подвижной связи от 10.03.2022.

Следовательно, рекламодателем спорных сообщений является ИП <...>

В отзыве по делу (вх.№5028-ЭП/23 от 27.02.2023) ИП<...> сообщила, что направленные сообщения являются индивидуальными предложениями, направлены конкретному клиенту, который воспользовался услугами студии 15.08.2022.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального 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.

В данной норме под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определённая

неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённому адресному списку.

Так, например, в случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщённый характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица.

Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляет интерес для неопределённого круга лиц и являются рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама, распространённая ИП <...> 15.10.2022, 14.11.2022, 18.11.2022, 01.12.2022, 11.12.2022 на телефонный номер +<...> с телефонного номера +<...>, является ненадлежащей, противоречащей требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время использование телефонного номера +<...> прекращено, Нижегородское УФАС России считает нецелесообразным выдавать ИП <...> предписание об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространённую ИП <...> 15.10.2022, 14.11.2022, 18.11.2022, 01.12.2022, 11.12.2022 на телефонный

номер +<...> с телефонного номера +<...>, поскольку это противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

