

Исх. № ВЧ-08/4599 от 11.04.2022

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело № 016/05/18-193/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламных сообщений на абонентский номер Заявителя (<...>) посредством использования WhatsApp, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение от (физического лица) (вх. № 16436/ж от 10.12.2021) рекламных сообщений на абонентский номер Заявителя (<...>) посредством использования WhatsApp.

Факт поступления, рекламных сообщений подтверждается скриншотом с телефона заявителя.

Сообщение рекламного характера поступило с номера телефона <...> .

Исходя из рекламного текста сообщения рассылались кафе TERRA PARK и Gresco.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 18 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.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Информация со сведениями: «Зимний вечер в Gresco Новогодние праздники», «Новогодние корпоративы кафе TERRA PARK» в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам кафе TERRA PARK и Gresco.

Согласно пункту 2 статьи 2 Федерального закона «О защите детей от информации,

причиняющей вред их здоровью и развитию» под знаком информационной продукции понимается графическое и (или) текстовое обозначение информационной продукции в соответствии с классификацией информационной продукции, предусмотренной частью 3 статьи 6 Федерального закона № 436-ФЗ.

Под информационной продукцией согласно статье 2 Федерального закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» понимаются предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция СМИ, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе Интернета, и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Соответственно, информация, размещаемая на сайтах в информационно телекоммуникационной сети «Интернет», подпадает под понятие информационной продукции.

Согласно пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 436-ФЗ зрелищное мероприятие - это демонстрация информационной продукции в месте, доступном для детей, и в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, в том числе посредством проведения театрально-зрелищных, культурно-просветительных и зрелищно-развлекательных мероприятий.

В силу пунктом 12 статьи 2 Федерального закона № 436-ФЗ под оборотом информационной продукции понимается предоставление и (или) распространение информационной продукции, включая ее продажу (в том числе распространение по подписке), аренду, прокат, раздачу, выдачу из фондов общедоступных библиотек, публичный показ, публичное исполнение (в том числе посредством зрелищных мероприятий), распространение посредством эфирного или кабельного вещания, информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Согласно части 3 статьи 6 Федерального Закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», классификация информационной продукции осуществляется в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона по следующим категориям информационной продукции:

- 1) информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет;
- 2) информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет;
- 3) информационная продукция для детей, достигших возраста двенадцати лет;
- 4) информационная продукция для детей, достигших возраста шестнадцати лет;
- 5) информационная продукция, запрещенная для детей (информационная продукция, содержащая информацию, предусмотренную частью 2 статьи 5 настоящего Федерального закона).

В адрес кафе TERRA PARK и Gresco был направлен о представлении информации.

В адрес Татарстанского УФАС России поступил ответ от ИП Шакировой Лили Фаритовны (ИНН 165021310821, АДРЕС: 423832, РТ, гор. Набережные Челны, пр. Хасана Туфана, д. 62В). Фотоизображение представлено ниже.

Согласно пояснениям ИП Шакировой Л.Ф., указанный в запросе номер телефона <...> значится как контактный справочный номер TERRA PARK. На данный мобильный номер поступают звонки от граждан с целью, как уточнения меню, так и с целью выяснения вечерних программ.

В преддверье нового года, кафе TERRA PARK проводит различные акции и увеселительные мероприятия. В связи с этим администратором была совершена отправка смс-сообщений нескольким случайным абонентам.

09 февраля 2022 года Управлением было возбуждено дело в отношении ИП Шакировой Л.Ф. с указанием даты и времени рассмотрения дела (09 марта 2022 года в 14 часов 30 минут) В целях извещения ИП Шакировой Л.Ф. Управлением было направлено определение о возбуждении по адресу, указанному ответчиком в сопроводительном письме (вх. №301 от 13.01.2022). Конверт с определением 16.02.2022 года вернулся в Управление, ИП Шакирова Л.Ф. была не извещена.

09 марта 2022 года Комиссия продлила и отложила рассмотрение дела на 06 апреля 2022 года в 15 часов 00 минут.

Вместе с тем, Комиссией было установлено, что ИП Шакирова Л.Ф. ввела Комиссию Татарстанского УФАС России в заблуждение в части фамилии и адреса ИП указав в шапке письма недостоверные данные для направления корреспонденции.

Согласно выписке из ЕГРИП фамилия ИП – Шакирзянова Л.Ф., адрес регистрации: РТ, г. Набережные Челны, Бульвар 60 Летия Октября, д. 8, кв. 67.

Таким образом, Ответчиком по делу является ИП Шакирзянова Л.Ф. (ИНН 16502131082).

В целях извещения ИП Шакирзяновой Л.Ф. Управлением было направлено определение о продлении и отложении рассмотрения дела по адресу, указанному ответчиком в сопроводительном письме (вх. №301 от 13.01.2022), а также телеграмма по адресу регистрации индивидуального предпринимателя, которая вернулась 30.03.2022 в адрес Управления с текстом: «ТЕЛЕГРАММА ПОДАННАЯ ВАМИ ПО КВИТАНЦИИ НОМЕР 200/38014 29/3 НАБЕРЕЖНЫЕ ЧЕЛНЫ БУЛЬВАР 60 ЛЕТИЯ ОКТЯБРЯ Д 8 КВ 67 ШАКИРЗЯНОВОЙ ЛИЛЕ ФАРИТОВНЕ АДРЕСАТУ НЕ ДОСТАВЛЕНА АДРЕСАТ ТЕЛЕГРАММУ ПРИНЯТЬ ОТКАЗАЛСЯ». Конверт вновь не получен.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ИП Шакирзянова Л.Ф. уклоняется от получения корреспонденции Татарстанского УФАС России.

Согласно части 3 статьи 23 Гражданского кодекса Российской Федерации к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

При этом статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что юридическое лицо, а соответственно и индивидуальный предприниматель несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу регистрации, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

Согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушения части 1 статьи 18 несёт рекламодатель.

Рекламораспространителем является ИП Шакирзянова Лиля Фаритовна.

Из текста рекламы ИП Шакирзянова Л.Ф. является рекламодателем.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, руководствуясь пунктом 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. №1922, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Рассмотрение дела №016/05/18-193/2022 отложить.

Назначить дело №016/05/18-193/2022 к рассмотрению на 27 апреля 2022 г. в 11 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

ИП Шакирзяновой Л.Ф. в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-aasafina@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

разрешение, согласие абонента с номером <...> ((физического лица) на получение рекламных звонков от Вашей организации (с приложением подтверждающих документов);

информацию о сфере деятельности Вашей организации, с указанием полного наименования, ИНН;

информацию о том, каким образом осуществлялись рекламные сообщения на номер абонента (кто утверждает текст и порядок рекламных сообщений с приложением соответствующих документов);

сведения о лице, утвердившем рекламную рассылку, пояснения лица;

информация о сферах деятельности ИП Шакировой Л.Ф. за 2020, 2021 года с приложением подтверждающих документов;

копии всех договоров на изготовление и распространение данной рекламы;

паспортные данные лица (лицевая сторона, прописка), ответственного за нарушения ч.10.1 ст. 5 38 ФЗ «О рекламе»;

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч

до пятисот тысяч рублей.

Явка лиц, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) есть возможность участия в рассмотрении дела № 016/05/18-193/2022 будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server». Вход в конференцию по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/2936565323/conference>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Информацию о невозможности участия посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 25 апреля года до 17:00.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)