РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-161/2020

19 марта 2020года
город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (…),

члены Комиссии: (…)

рассмотрев дело № 055/05/18-161/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «ИтМолот» адрес (место нахождения): 614015, Пермский край, г. Пермь, ул. Екатерининская, д. 122, оф. 138, ИНН 5906097520, ОГРН 1105906001068 (далее – ООО «ИТМолот», Общество) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя (…), представителей заинтересованного лица ПАО (…) и лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «ИТМолот», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Гражданином (…) в адрес Омского УФАС России направлены обращения по факту распространения рекламы посредством рассылки на его абонентский номер <...> (… -сообщений следующего содержания:

- *«Capitol New Collection – 20 % OCTOBER SALE https//www.instagram.com/tv/B3v8sHThKCR/?igshid=1gb83dhdu3udg-=,»* от отправителя +7(…)

- *«В CAPITOL ВЫГОДНО https//youtu.be/17uBgeFi6S8, /»* от отправителя +7(…)

- *«- 50% на всю коллекцию в CAPITOL»* от отправителя +7(…)

Указанные факты получения смс-сообщениий были зафиксированы заявителем посредством скриншотов экрана телефона.

Поступление смс-сообщений в указанные даты и время подтверждено оператором связи ООО (…)

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает признаками – распространена и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к магазину одежды «CAPITOL».

В соответствии с частью 1 статьи 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

ПАО (…) представлена информация о том, что абонентские номера (…), с которых осуществлялась рассылка рекламных смс- сообщений, выделены ООО «ИТМолот» на основании договора оказания услуг связи от 04.04.2018.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «ИТМолот» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 20.02.2020 в отношении ООО «ИТМолот» было возбуждено дело № 055/05/18-161/2020 по признакам нарушения части 1

статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Указанное определение о возбуждении дела было направлено в адрес ООО «ИТМолот» заказным письмом от 20.02.2020 № 06-1493, согласно сведениям сайта ФГУП «Почта России» указанное письмо Омского УФАС России вручено адресату 02.03.2020.

Рассмотрев материалы дела, учитывая подтверждение факта распространения на телефонный номер абонента рекламной информации, а также отсутствие в материалах дела доказательств, подтверждающих согласие абонента на получение рекламы, Комиссия пришла к выводу о нарушении ООО «ИТМолот» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы по сетям электросвязи на абонентский номер +7 (…) без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая пояснения Заявителя о том, что в настоящее время рассылка рекламы не осуществляется, Комиссией принято решение об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 действия ООО «ИТМолот», выразившиеся в направлении 18.10.2019, 16.11.2019, 21.12.2019 на абонентский номер +7 (…) рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 20.03.2020.

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