

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении
и о проведении административного расследования

13 января 2017 года

г. Хабаровск

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю <...>, рассмотрев материалы, свидетельствующие о распространении ООО «Филип Моррис Сэйлз энд Маркетинг» рекламы с нарушением пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», признал их достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении ООО «Филип Моррис Сэйлз энд Маркетинг» (ИНН 7710298176, место нахождения: 127051, г. Москва, бульвар Цветной, д. 2) дело по нарушению пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Суть нарушения:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находятся заявления гр.* (вход. № 4/12318, № 4/12320э, № 4/12319э от 16.11.2016 г.) о нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении SMS – сообщений рекламного характера без согласия абонента.

На номер <...> поступили следующие SMS-сообщения:

- «Николай, встречайте международный бренд PHILIP MORRIS в России от производителя сигарет PARLIAMENT и BOND STREET. Традиции высокого качества с 1847 года. Максимальная розничная цена – 65 рублей за пачку. Узнайте больше <https://mrphilipmorris.ru/5648322> Вопросы: 88001001770» от отправителя PMSM 11.11.2016 в 20:06;

- «Николай, встречай новые сигареты BOND STREET Compact Premium Mix с капсулой по максимальной розничной цене – 75 р. Раскрой освежающий вкус лесных ягод одним нажатием на капсулу. Подробнее www.bondstreet.ru/premium_mix Горячая линия: 8-800-200-05-05» от отправителя BondStreet 13.11.2016 в 12:59 и в 12:47.

В соответствии с частью 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.

Согласно письму ПАО «МТС», поступившему в адрес Хабаровского УФАС России (вх. № 4/13306 от 05.12.2016 года), указанные в запросе SMS-сообщения поступили на сервисную платформу ПАО «МТС» с сервисного номера, выделенного ЗАО «СмартКардЛинк».

Также в письме указано, что рассылка рекламы осуществлена по инициативе заказчика рассылки – ООО «Стар Ричердз» (ИНН 7713312559, место нахождения: 125040, г. Москва, пр-кт Ленинградский, д.15, корп. 1).

В соответствии с пояснениями ООО «Стар Ричердз», полученными по запросу антимонопольного органа (вх. № 4/132э от 10.01.2017 г.), ООО «Стар Ричердз» является агентом ООО «Филип Моррис Сейлз Маркетинг», оказывающим маркетинговые и коммуникационные услуги.

Также ООО «Стар Ричердз» представило согласие заявителя на получение SMS-рассылок, в том числе и рекламы, от ООО «Филип Моррис Сейлз Маркетинг».

Таким образом, нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Стар Ричердз» отсутствуют.

Однако информация, указанная в рассматриваемых SMS-сообщениях, содержит сведения о сигаретах BOND STREET Compact Premium Mix и табачной компании PHILIP MORRIS.

Согласно п. 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.

Сведения в SMS-сообщениях не носят персонализированного характера, несмотря на упоминание имени абонента, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой. Кроме того, данные SMS-сообщения формируют интерес к объектам рекламирования, продвигают их на рынке и тем самым увеличивают объемы продаж.

Данный довод подтверждается разъяснениями ФАС России от 14 июня 2012 года «О порядке применения статьи 18 ФЗ «О рекламе», в которых говорится о том, что под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку. Распространение рекламной информации посредством радиотелефонной связи не может быть

произведено иначе, как на конкретный абонентский номер <...> Специфика связи с абонентами посредством SMS-сообщений сама по себе не может являться основанием для признания информации, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Согласно пункту 1 статьи 16 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» запрещается реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции и (или) потребления табака.

В соответствии с частью 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Кроме того, согласно части 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные ФЗ «О рекламе» в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого ФЗ «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

Таким образом, реклама как табачной компании PHILIP MORRIS, так и сигарет BOND STREET Compact Premium Mix запрещена.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем ООО «Филип Моррис Сэйлз энд Маркетинг» (ИНН 7710298176, место нахождения: 127051, г. Москва, бульвар Цветной, д. 2).

Частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета [рекламы](#) табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

2. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ ООО «Филип Моррис Сэйлз энд Маркетинг» в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в Хабаровское УФАС России следующие сведения (документы и материалы):

- протокол собрания учредителей и назначении руководителя общества;
- пояснения по факту распространения ненадлежащей рекламы.

3. ООО «Филип Моррис Сэйлз энд Маркетинг», либо ее представителю с надлежащим образом оформленной доверенностью (в том числе в доверенности должно быть указано: номер административного дела (№ 04-5/17), право на подписание протокола об административном правонарушении) явиться 21 февраля 2017 года в 09 часов 00 минут в Хабаровское УФАС России (г. Хабаровск,

ул. Запарина, 67, каб. 22) для составления (подписания) протокола об административном правонарушении.

В соответствии со статьями 24.2 – 24.4, 25.1, 25.5, 30.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться помощью защитника, выступать на родном языке и пользоваться услугами переводчика, если не владеет языком, на котором ведется производство, обжаловать постановление по делу.