

РЕШЕНИЕ

по делу №17-ФАС52-07/19

2019 год г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 22 января 2019 года.

Решение в полном объеме изготовлено 04 февраля 2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- К. - председатель Комиссии, вр.и.о. заместителя руководителя управления;
- Ш. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,
- С. - член Комиссии, специалист 1 разряда отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №17-ФАС52-07/19, возбужденное в отношении ИП Лямина С.Н. по обращению потребителя рекламы М. (управление не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в присутствии ИП Лямина С.Н.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы М. (вх.№12863 от 18.12.2018), направленное заявителем в Управление Федеральной антимонопольной службы по Московской области и переданное на рассмотрение в Нижегородское УФАС России, по поводу рекламы, распространенной «Радиостанция «Земля плюс» в виде сообщений на электронную почту заявителя, что, по его мнению, содержит признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем рекламы является ИП Лямин С.Н.

Усмотрев в действиях индивидуального предпринимателя признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», Управление Федеральной антимонопольной службы России по Нижегородской области 09 января 2018 года возбудило в отношении ИП Лямина С.Н. дело №17-ФАС52-07/19.

Изучив материалы дела, заслушав позицию представителя ответчика, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Из обращения следует, что заявитель 18.09.2018 осуществил регистрацию на сайте «Радиостанция «Земля плюс» (<https://www.earlfm.com/>), с этого момента на адрес его электронной почты (rawelmareyn@gmail.com) осуществлялась регулярная рассылка писем рекламного характера. Поступление писем подтверждается скриншотом с почты заявителя:

09.11.2018 - Радиостанция «Земля...» «Скидка в день рождение...»;

17.11.2018 - Радиостанция «Земля...» «Осенняя скидка ...».

Заявитель указывает, что 23.11.2018 обратился к «Радиостанции «Земля плюс» с требованием об отключении рекламной рассылки, направив письмо в официальную группу сайта «Радиостанция «Земля плюс» через социальную сеть ВКонтакте <https://vk.com/earthplus>.

Однако 25.11.2018 заявитель получил следующее сообщение: *«Радиостанция «Земля ... «Черная пятница – Area Слушать радиостанцию/Listen to the radi...».* Поступление сообщения подтверждается скриншотом с почты заявителя.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: реклама – 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство его 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.

Сообщение направлено на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – «Радиостанция «Земля плюс», товаром являются услуги, предлагаемые радиостанцией по продаже эфирного времени «Черная пятница». Таким образом, рассматриваемое сообщение отвечает определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Установление требований к распространению рекламы таким способом является важной и необходимой мерой, позволяющей защитить интересы потребителей.

Заявитель сообщил, что 23.11.2018 обратился к радиостанции через личный кабинет сайта «Радиостанция «Земля плюс» с требованием об отключении рекламной рассылки. Впоследствии 25.11.2018 на почту заявителя пришло очередное рекламное сообщение. Таким образом, распространенная 25.11.2018 реклама «Радиостанция «Земля плюс» противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона).

В соответствии с информацией, размещенной на сайте «Радиостанция «Земля плюс», установлено, что деятельность радиостанции осуществляет ИП Лямин С.Н.

Реклама, распространенная 25.11.2018 ИП Ляминам С.Н. потребителю рекламы М. на его электронную почту, после требования немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица обратившегося к нему с таким требованием, противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, распространенная 25.11.2018 ИП Ляминам С.Н. реклама потребителю рекламы М. на его электронную почту, является ненадлежащей, поскольку противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела ИП Лямин С.Н. не признал факт совершения нарушения рекламного законодательства.

В связи с тем, что ИП Ляминам С.Н. не представлены доказательства прекращения выявленного нарушения, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать индивидуальному предпринимателю предписание о прекращении нарушения ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 25.11.2018 ИП Ляминам С.Н. потребителю рекламы М. на его электронную почту, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Лямину С.Н. предписание об устранении нарушений законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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 К.

Члены Комиссии Ш.

С.