РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/47-2018

13 сентября 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <…>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <…>,

рассмотрев дело № 06-06/47-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <…> (ИНН 550512785808, ОГРНИП 317554300079327, зарегистрированной по адресу: <…>, далее - ИП <…>) и обществом с ограниченной ответственностью «ТАТА» (ИНН 5501134572, ОГРН 1155543029850, место нахождения: <…>, далее – ООО «ТАТА») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 6 статьи 5 и части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <…>, в отношении которой предприняты необходимые меры для надлежащего извещения; законного представителя ООО «ТАТА», извещенного надлежащим образом,

заявителя - <…>, извещенной надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение гражданки <…> по факту направления 27.05.2018 в 7:47 часов на ее адрес электронной почты <…> рекламы следующего содержания: *«СТУДИЯ РЕЛАКСА ЭЛИТНОГО МАССАЖА Пиковая дама 90-83-60* ***PIKOVAYADAMA55.RU****»*. Указанная реклама сопровождалась изображением девушки в непристойном виде.

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без ее предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

Одновременно в указанной рекламе усматриваются признаки нарушения требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в силу которой **в рекламе не допускается использование** бранных слов, **непристойных и оскорбительных образов**, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ответу ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» от 15.06.2018 № 8601 *«… администратором доменного имени **PIKOVAYADAMA55.RU** в соответствии с регистрационными данными является: <…>…»*.

На запрос Омского УФАС России директор ООО «ТАТА» <…> в письме от 25.06.2018 № 10 пояснил, что *«…домен www.pikovayadama55.ru куплен для клиента…»* - индивидуального предпринимателя <…> на основании договора 299 от 26.09.2017, заключенного между ИП <…> и ООО «ТАТА».

В силу пункта 1.1 указанного договора Заказчик (ИП <…>) поручает, а Исполнитель (ООО «ТАТА») принимает на себя следующие обязательства:

1.1.1. Создание персонального сайта (совокупность электронных документов (файлов), объединенных под одним адресом (доменным именем) Заказчика pikovayadama55.ru, на котором будет размещаться информация Заказчика.

1.1.2. Предоставление Заказчику ключей доступа к своему персональному сайту для размещения Заказчиком информации самостоятельно.

Согласно пункту 2.1. Заказчик обязан обеспечить наполнение персонального сайта в размере не менее 10 страниц информации и контактных данных в разделах соответствующей тематикой.

2.2. Заказчик гарантирует, что наполняемая им информация не нарушает права третьих лиц и соответствует требованиям, установленным действующим законодательством.

2.3. Заказчик несет ответственность за содержание информации, размещенной на своем персональном сайте pikovayadama55.ru.

На основании пункта 3.2. в качестве тарифного плана выбран тарифный план «TATA SAFARI».

В ответе от 04.07.2018 вх. № 5939 ИП <…> представила следующие пояснения: *«…Рекламная рассылка поступает на почту тех абонентов, которые самостоятельно подписались на наши новости. Также они могут отписаться самостоятельно от рассылки. Адрес электронной почты <…> будет удален с нашей базы…»*.

При этом каких-либо документов, подтверждающих тот факт, что заявитель самостоятельно подписалась на рассылку рекламной информации от ИП <…>, в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Дополнительно в письме от 10.07.2018 вх. № 6169 <…> сообщила: *«…Я никогда ни при каких обстоятельствах не была знакома ни с владельцем этого заведения, ни с самим салоном, а также название его я услышала впервые…*

…Реклама этого «салона» пришла на мою электронную почту, свой электронный адрес, я никому не сообщала, на сайте подписку не оформляла, в свободном доступе моя почта отсутствует…

…Кроме того, я не оформлялась на подписку этого салона, чтобы воспользоваться функцией отписаться от рассылки…».

На основании вышеизложенного определением Омского УФАС России от 11 июля 2018 года в отношении ИП <…> было возбуждено дело № 06-06/47-2018 по признакам нарушения

требований части 6 статьи 5 и части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на указанное определение Омского УФАС России ИП <…> пояснила (вх. № 6618э от 25.07.2018), что *«…**Разработкой и рассылкой нашей рекламы по электронной почте занимается компания «ТАТА»**…».* Одновременно ИП <…> в адрес Омского УФАС России была представлена копия приложения № 1 к договору № 299 от 26.09.2018, согласно которому тарифный план «TATA SAFARI» включает в себя:

«…Разработка сайта – 0 руб.

Покупка домена – 600 руб.

Инд. Дизайн сайта, наполнение под ключ с контентом клиента подготовка хостинга – о руб.

Что входит в абн. плату 5000 руб.:

-Хостинг

-Продвижение сайта в ТОП-5 в течение 4-х месяцев

-Услуга контент менеджера

-Техническая поддержка 24 часа

*-**2 раза в месяц электронная рассылка по региону нахождения клиента или любой город РФ**…».*

По определению ИП <…> является рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

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

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, учитывая пояснения заявителя об отсутствии ее согласия на получение рекламы от ИП <…>, ООО «ТАТА», наличие Договора № 299 от 26.09.2017, заключенного между ООО «ТАТА» и ИП <…>, приложения № 1 к указанному договору, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП <…> требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а также нарушении ООО «ТАТА» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы в адрес гражданки <…> (адрес электронной почты <…>).
Учитывая, что у Омского УФАС России на момент рассмотрения настоящего дела отсутствуют доказательства, подтверждающие устранение нарушения в добровольном порядке, Комиссией Омского УФАС России принято решение о необходимости выдачи ООО «ТАТА» и ИП <…> 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 «ТАТА» (ИНН 5501134572, ОГРН 1155543029850), выразившиеся в направлении 27.05.2018 в 7:47 в адрес гражданки <…> (адрес электронной почты <…>) сообщения: *«СТУДИЯ РЕЛАКСА ЭЛИТНОГО МАССАЖА Пиковая дама 90-83-60* ***PIKOVAYADAMA55.RU»*** без ее предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать рекламу ИП <…> *«СТУДИЯ РЕЛАКСА ЭЛИТНОГО МАССАЖА Пиковая дама 90-83-60* ***PIKOVAYADAMA55.RU»*****, сопровождающуюся изображением девушки в непристойном виде,** ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать ООО «ТАТА» и ИП <…> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме 14 сентября 2018 года.

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

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-06/47-2018

13 сентября 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <…>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <…>,

на основании своего решения от 13.09.2018 по делу № 06-06/47-2018 о признании рекламы ИП <…> *«СТУДИЯ РЕЛАКСА ЭЛИТНОГО МАССАЖА Пиковая дама 90-83-60* ***PIKOVAYADAMA55.RU»***, сопровождающейся изображением девушки в непристойном виде, ненадлежащей, нарушающей требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а также о признании действий ООО «ТАТА» (ИНН 5501134572, ОГРН 1155543029850), выразившихся в направлении вышеуказанной рекламы 27.05.2018 в 7:47 в адрес гражданки <…> (адрес электронной почты <…>) без получения ее предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

(далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <…> (<…>) в срок **до 02 октября 2018 года** прекратить нарушение требований части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: исключить непристойный образ женщины из рекламы *«СТУДИЯ РЕЛАКСА ЭЛИТНОГО МАССАЖА Пиковая дама 90-83-60* ***PIKOVAYADAMA55.RU****»*.

2. ООО «ТАТА» (ИНН 5501134572, ОГРН 1155543029850)в срок **до 02 октября 2018 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы от ИП <…> в адрес гражданки <…> (адрес электронной почты <…>) до получения ее предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи.

3. ИП <…> и ООО «ТАТА» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок **до 03 октября 2018 года.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>