

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/18-606/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

07 октября 2019 года

№ 03-05/7660

г. Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев материалы о распространении реклам следующего содержания: «Такси ЛИКА тел. <...> дарим БОНУСЫ после поездки! 10:37:37», «Такси Лидер <...> дарим БОНУСЫ на счет после поездки», «Такси КАПРИЗ <...> тариф 80 руб. Пригород СКИДКА до 20%» с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 07.08.2019 (вход. № 3301-э от 07.08.2019), о распространении 10.09.2018 в 10 часов 37 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> рекламы следующего содержания: «Такси ЛИКА тел. <...> дарим БОНУСЫ после поездки! 10:37:37»; 18.04.2018 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> рекламы следующего содержания: «Такси Лидер <...> дарим БОНУСЫ на счет после поездки»; 13.04.2018 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> рекламы

следующего содержания: «Такси КАПРИЗ <...> тариф 80 руб. Пригород СКИДКА до 20%» (далее - рассматриваемые рекламы).

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц (поскольку из текста сообщения не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента);
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: такси ЛИКА, такси Лидер, бонусам после поездки, такси КАПРИЗ, формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в сети оператора связи «Т2 Мобайл» посредством SMS-сообщений на абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы им не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель <...> (далее – ИП <...>).

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/18-606/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>.

3. Вызвать для участия в деле:

3.1. заявителя – <...>;

3.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ИП <...>, ОГРНИП <...>.

ИНН <...>.

4. Назначить дело № 011/05/18-606/2019 к рассмотрению **на 07.11.2019 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

5. **ИП <...> в срок до 05.11.2019 года** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

5.1. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) ИП <...> с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

5.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы следующего содержания: «Такси ЛИКА тел. <...> дарим БОНУСЫ после поездки! 10:37:37», распространенной 10.09.2018 в 10 часов 37 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, с указанием точного времени распространения SMS-сообщения (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

5.3. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих распространение рекламы, указанной в пункте 5.2. настоящего Определения.

5.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.2. настоящего Определения, ее наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама, в случае, если не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

5.5. О периоде распространения рекламы, указанной в пункте 5.2 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.6. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.2. настоящего Определения.

5.7. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного

действия, направленного на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.2. настоящего Определения.

5.8. Поясняющие, было ли получено ИП <...> предварительное согласие <...> на получение на абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 5.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 5.2 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

5.9. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы следующего содержания: «Такси Лидер <...> дарим БОНУСЫ на счет после поездки», распространенной 18.04.2018 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, с указанием точного времени распространения SMS-сообщения (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

5.10. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих распространение рекламы, указанной в пункте 5.9. настоящего Определения.

5.11. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.9. настоящего Определения, ее наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама, в случае, если не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

5.12. О периоде распространения рекламы, указанной в пункте 5.9 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.13. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.9. настоящего Определения.

5.14. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение

рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.9. настоящего Определения.

5.15. Поясняющие, было ли получено ИП <...> предварительное согласие <...> на получение на абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 5.9 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 5.9 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

5.16. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы следующего содержания: «Такси КАПРИЗ <...> тариф 80 руб. Пригород СКИДКА до 20%», распространенной 13.04.2018 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, с указанием точного времени распространения SMS-сообщения (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

5.17. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих распространение рекламы, указанной в пункте 5.16. настоящего Определения.

5.18. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.16. настоящего Определения, ее наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама, в случае, если не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

5.19. О периоде распространения рекламы, указанной в пункте 5.16 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.20. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.16 настоящего Определения.

5.21. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы, указанной в пункте 5.16 настоящего

Определения.

5.22. Поясняющие, было ли получено ИП <...> предварительное согласие <...> на получение на абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 5.16 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 5.16 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

6. <...> **в срок до 05.11.2019 года** представить скриншоты следующих СМС-сообщений: СМС-сообщения, распространенного 18.04.2018 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, с рекламой следующего содержания: «Такси Лидер <...> дарим БОНУСЫ на счет после поездки»; СМС-сообщения, распространенного 13.04.2018 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера <...>, с рекламой следующего содержания: «Такси КАПРИЗ <...> тариф 80 руб. Пригород СКИДКА до 20%».

7. **ИП <...>** явиться лично (с паспортом) и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие ИП <...> **в срок до 05.11.2019**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

8. <...> явиться лично (с паспортом) и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 05.11.2019**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением

причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа.

Председатель комиссии

<...>