**ОПРЕДЕЛЕНИЕ**о возбуждении дела №Р01-76/15
по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Заместитель председателя Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев представленные материалы,

**УСТАНОВИЛ:**

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) от 25.03.2015 №113 «О проведении плановой выездной проверки» и на основании приказа от 20.04.2015 №146 «О продлении срока проведения плановой выездной проверки» Санкт-Петербургским УФАС России была проведена плановая выездная проверка в отношении ООО «О’КЕЙ» (ИНН 7826087713, 195213, Санкт-Петербург, Заневский пр., д.65, корп.1, лит.А).

В ходе проведения проверки ООО «О’КЕЙ» установлено, что общество осуществляет распространение рекламных материалов, в том числе рассылку коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи и распространение периодических печатных изданий.

I. Из имеющихся в материалах проверки документов следует, что 05.03.2015 ООО «О`КЕЙ» распространило рекламу «О’КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%! www.okmarket.ru» на абонентские номера 8-901-3029960, 8-901-3001521, 8-901-3006009, 8-901-3024222, 8-901-3003470, 8-901-3070543, 8-901-3014108, 8-901-3013294, 8-901-3073456, 8-901-3015049, 8-901-3019896 посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи.

Однако согласно представленным ООО «О`КЕЙ» анкетам, заполненным абонентами подвижной связи вышеуказанных абонентских номеров, данные лица не давали своего согласия на получение коротких текстовых сообщений рекламного характера по сетям электросвязи от ООО «О`КЕЙ».

В силу ч. 1 ст. 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.

По договору от 08.06.2010 №183/10, заключенному между ООО «СМС Трафик» (исполнитель) и ООО «О`КЕЙ» (заказчик), исполнитель предоставляет за плату заказчику услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование и подтверждение доставки SMS-сообщений, доставку SMS-сообщений. Согласно п.п. 3.2.2 и 3.2.3 названного договора заказчик обязан получить от клиента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией заказчика, письменное или устное согласие на получение таких сообщений, также заказчик обязан соблюдать правила предоставления услуг, являющихся неотъемлемой частью цитируемого договора.

В соответствии с п.9 вышеуказанных правил предоставления услуг заказчик обязуется не осуществлять рассылку информации получателям, высказавшим явное нежелание получать эту информацию.

Таким образом, рекламораспространителем, то есть лицом, осуществившим 05.03.2015 распространение рекламы «О’КЕЙ полон сюрпризов! К 8 марта более 1000 товаров для подарков и к праздничному столу со скидкой от 20 до 50%! www.okmarket.ru» по сетям электросвязи, является ООО «О`КЕЙ».

В соответствие с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

II. В представленных ООО «О`КЕЙ» номерах (№145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015) бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» содержится реклама алкогольной продукции, а именно:

- в №145 от 08.01.2015 на странице 17 – водки «Байкал», водки «Пять озёр», водки «Царская», коньяка «Столичный», виски «Тичерс Хайланд Крим», рома «Баардик Блэк»,

- в №232 от 22.01.2015 на странице 13 – водки «Пять озёр», водки «Финлядния», алкогольного напитка «Бакарди Оакхарт», виски «Тичерс Хайлэнд Крим», ирландский виски «Талмор Дью», пряного золотого рома «Капитан Морган»,

- в №233 от 05.02.2015 на странице 13 – водки «Смирновъ», водки «Русский Стандарт», коньяка «Черноморский 5\*», купажированного шотландского виски «Вильям Лоусонс», рома «Бакарди Блэк», купажированного шотландского виски «Джонни Уокер Рэд Лейбл»,

- в №234 от 24.02.2015 на страницах 26, 27 – водки «Зимняя дорога традиционная», водки «Белая Берёзка», водки «Русский Стандарт», сладкая настойка «Клюква на коньяке «Nemifoff», ликёра «Фруко Шульц Пина Колада», текилы «Сауза Сильвер», алкогольного напитка «Бакарди Оакхарт», черного пряного рома «Капитан Морган», виски «Вильям Лоусонс Супер Спайс», коньяка «Реми Мартин VS», коньяка «Старый Кенигсберг 5\*»,

- в №235 от 12.03.2015 на страницах 14 – настойки «Байкал Клюква», коньяка «Старый Кенигсберг 4\*», водки «Русский Стандарт», рома «Бакарди Блэк», текилы «Хосе Куэрво Эспесиаль Сильвер», водки «Пять озёр»,

- в №236 от 26.03.2015 на странице 14 – водки «Хортиця Платинум», водки «Русский Стандарт», коньяка «Золотая Выдержка», виски «Вильям Лоусонс», купажированного шотландского виски «Бэллс Ориджинал», алкогольного напитка «Бакарди Оакхарт», пряного золотого рома «Капитан Морган».

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации от 16.11.2010 ПИ № ФС77-42674, выданному Роскомандзором ООО «О`КЕЙ» на бланке №024065, общество является учредителем бюллетеня «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» с примерной тематикой и (или) специализацией: рекламное издание, рекламно-информационная, информация о промышленных и продовольственных товарах, производителях, услугах и фирмах.

В силу п. 1 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в периодических печатных изданиях, за исключением рекламы пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, а также вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда, которая не должна размещаться на первой и последней полосах газет, а также на первой и последней страницах и обложках журналов.

Размещение рекламы в вышеуказанных номерах бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» не сопровождается пометкой "реклама" или пометкой "на правах рекламы". Указание о специализации на сообщениях и материалах рекламного характера на обложке и в выходных данных бюллетеней «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» №145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015 отсутствует.

Согласно статье 16 ФЗ «О рекламе» размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой "реклама" или пометкой "на правах рекламы". Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера и на обложке и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

Анализ документов, имеющихся в материалах проверки, позволяет сделать вывод о том, что рекламораспространителем указанной рекламы является
ООО «О`КЕЙ».

В соответствие с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 16 и ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ООО «О`КЕЙ» выявлены признаки нарушения ст. 16, ч. 1 ст. 18 и п. 1 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36, ч. 2 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. п. 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Возбудить производство по делу №Р01-76/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе:

рекламораспространитель ООО «О`КЕЙ» (зарегистрировано в качестве юридического лица 30.07.2001, ОГРН 1027810304950, ИНН/КПП 7826087713/780601001, адрес места нахождения: 195213, Санкт-Петербург, Заневский пр., д.65, корп.1, лит.А).

3. Назначить дело №Р01-76/15 к рассмотрению на 28.07.2015 в 15.00 по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-я линия, д.13, тел. 313-04-43.

4. ООО «О`КЕЙ» в срок не позднее 21.07.2015 представить в Санкт-Петербургское УФАС России следующие надлежащим образом заверенные документы и материалы:

4.1. выписку из ЕГРЮЛ, устав общества, свидетельство о регистрации в качестве юридического лица, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;

4.2. заверенный текст коротких текстовых сообщений, распространённых обществом 05.03.2015 по сетям электросвязи;

4.3. анкеты, заполненные абонентами абонентских номеров 8-901-3029960, 8-901-3001521, 8-901-3006009, 8-901-3024222, 8-901-3003470, 8-901-3070543, 8-901-3014108, 8-901-3013294, 8-901-3073456, 8-901-3015049, 8-901-3019896;

4.4. согласия на получение рекламы по сетям электросвязи абонентов, указанных в п. 4.3 настоящего определения;

4.5. выкопировку (выписку) по вышеуказанным абонентам из перечня всех абонентов, на абонентские номерах которых 05.03.2015 производилась рассылка коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи;

4.6. договор от 08.06.2010 №183/10 со всеми приложениями и дополнениями;

4.7. счет-фактуры по оплате рассылки от 05.03.2015 коротких текстовых сообщений;

4.8. свидетельство о регистрации средства массовой информации от 16.11.2010 ПИ № ФС 77 – 42674.

4.9. бюллетени «Каталог товаров сети магазинов «ОКЕЙ» №145 от 08.01.2015, №232 от 22.01.2015, №233 от 05.02.2015, №234 от 24.02.2015, №235 от 12.03.2015, №236 от 26.03.2015.

Явка лиц, участвующих в деле с паспортом и доверенностью (для представителей) на участие в рассмотрении данного дела, обязательна.