

## РЕШЕНИЕ

по делу №1461-ФАС52-07/14

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 23 декабря 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 24 декабря 2014 года.

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

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля
- Горбачева О.С. - финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №1461-ФАС52-07/14, возбужденное в отношении **ООО «Телеком» (414004, г. Астрахань, ул. Победы, д. 40, оф. 47)**, при участии **ООО «Прометей» (юр. адрес: 414024, г. Астрахань, ул. Наб. Реки Царев, д. 1, офис №3)**, привлеченного к рассмотрению в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по обращению **Федюшкина С.Е. (603142, г. Нижний Новгород, ул. Коломенская, д.8, кв.200)**, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие представителей сторон,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 23.09.2014г. поступило обращение потребителя рекламы Федюшкина С.Е. по поводу получения рекламы в виде СМС-сообщения без его согласия, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Федюшкин С.Е. является абонентом ОАО «Мегафон», имеет телефонный номер «8-920-023-25-88», 31.03.2014 г. он обратился в ОАО «Мегафон» с уведомлением о своем несогласии на получение рекламы в виде СМС-сообщений.

Согласно представленному заявителем скриншоту экрана, 23.09.2014 г. в 13 часов 37 минут на номер его сотового телефона номер «+7(920) 023-25-88» поступило

рекламное смс-сообщение следующего содержания: *«Новое окно без денег от 9700 руб. под ключ, в рассрочку-799 руб. 2-333-501».*

Сообщение отправлено с телефонного номера «+79020809306», относящегося к номерной емкости ЗАО «Пенза GSM».

С целью выявления рекламораспространителя рассматриваемого рекламного СМС-сообщения, Нижегородское УФАС России 03.10.2014г. направило запрос (исх. №СС-07/9538) в адрес ЗАО «Пенза GSM».

В своем ответе ЗАО «Пенза GSM» (исх. №01-1108 от 10.11.2014г.) сообщило, что согласно договору от 07.07.2012г. № 18-05-125 телефонный номер «+79020809306» предоставлен ООО «Телеком».

В связи с тем, что распространение рекламного сообщения таким способом содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», в отношении рекламораспространителя – ООО «Телеком» 19.11.2014г. возбуждено дело №1461-ФАС52-07/14.

В письменных объяснениях (вх.№5792 от 24.11.2014г.) ООО «Телеком» сообщило, что на основании договора №СМС-3102/14 от 23.07.2014г. отправка указанного сообщения осуществлена ООО «Прометей» посредством программного приложения, обеспечивающего формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений в течение определенного периода.

Нижегородское УФАС России установило, что рассылку рекламных сообщений с телефонного номера «+79020809306» осуществляло ООО «Прометей».

В связи с этим, Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела №1461-ФАС52-07/14 от 10.12.2014 г. Комиссия Нижегородского УФАС России привлекла к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Прометей» (юр. адрес: 414024, г. Астрахань, ул. Наб. Реки Царев, д. 1, офис №3).

Дело рассмотрено по существу 23 декабря 2014 года в отсутствии представителя ООО «Прометей», уведомленного надлежащим образом путем направления телеграммы (с уведомлением) №СС-07/12868 от 19.12.2014г. по адресу регистрации ООО «Прометей»: 414024, г. Астрахань, ул. Наб. Реки Царев, д. 1, офис №3.

**Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.**

23.09.2014 г. в 13 часов 37 минут на телефонный номер Федюшкина С.Е. «8-920-023-25-88» поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Новое окно без денег от 9700 руб. под ключ, в рассрочку-799 руб. 2-333-501».*

Данное сообщение является рекламой, так как отвечает определению, указанному в пункте 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.

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.

Указанное сообщение является рекламой, так как адресовано неопределенному кругу лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования и товару – новые окна.

Согласно пункту 1 статьи 18 Федерального 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. 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.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что у отправителя рекламы отсутствовало согласие абонента на получение рекламных смс-сообщений.

В связи с тем, что распространение рекламного сообщения осуществлялось без предварительного согласия адресата, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что распространенная реклама 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 рекламодатель.

Пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что рекламодателем рекламного сообщения является ООО «Прометей»

Таким образом, распространенное ООО «Прометей» 23.09.2014г. в 13 часов 37 минут на номер сотового телефона потребителя рекламы Федюшкина С.Е. «+7(920) 023-25-88» от отправителя «+79020809306» рекламное СМС-сообщение «Новое окно без денег от 9700 руб. под ключ, в рассрочку-799 руб. 2-333-501» без предварительного согласия получателя, противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с отсутствием сведений о том, что на момент вынесения решения ООО «Прометей» прекратило рассылку рекламного сообщения потребителю рекламы

Федюшкину С.Е., Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ООО «Прометей» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия,

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ООО «Прометей» 23.09.2014г. в 13:37, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Прометей» предписание об устранении выявленного нарушения.
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**

**С.В. Смирнов**

**Члены Комиссии**

**О.Ю. Швецова**

**О.С. Горбачева**

**ПРЕДПИСАНИЕ по делу №1461-ФАС52-**

07/14

## о прекращении нарушения законодательства

# Российской Федерации о рекламе

24 декабря 2014 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Нижегородского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
- Горбачева О.С. - член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

на основании своего Решения от 24.12.2014г. по делу №1461-ФАС52-07/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной **ООО «Прометей» (юр. адрес: 414024, г. Астрахань, ул. Наб. Реки Царев, д. 1, офис №3)**, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Прометей» в трехдневный срок со дня получения данного предписания прекратить нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить рассылку рекламы в виде СМС - сообщения в адрес потребителя рекламы Федюшкина С.Е. на телефонный номер <...> -920-023-25-88 без предварительного согласия абонента.
2. ООО «Прометей» представить в Нижегородское УФАС России письменные

доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 25 января 2015 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати пяти 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**

**С.В. Смирнов**

**Члены Комиссии**

**О.Ю. Швецова**

**О.С. Горбачева**