ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной

службы

по Псковской области

ул. Кузнецкая, 13, г. Псков, 180017

тел./факс (8112) 66-55-53

e-mail: to60@fas.gov.ru

_____ №_____ _____

на № _____ от _____

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО
«Клевер»

_____

ул. Киевская, д.8, г. Пермь,

614014

Заявитель:

М.

РЕШЕНИЕ

г. Псков

Резолютивная часть решения оглашена 14 мая 2018 года

Решение изготовлено в полном объеме 15 мая 2018 года

Комиссия Псковского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

- заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России;

Члены Комиссии:

– начальник отдела контроля закупок, антимонопольного контроля органов власти и рекламы Псковского УФАС России;

– ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, антимонопольного контроля органов власти и рекламы Псковского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 03/18/18Р, возбужденного по факту распространения на мобильный телефон +7950- нежелательного смс-сообщения: «~<-Эффективная реклама! Низкие цены! Гарантии! Звоните +7(965)7865822», отправленное с номера +79582431748, sms-центр: +79043490008,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Псковского УФАС России поступило заявление о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении на мобильный телефон +7950-нежелательного смс-сообщения (реклама).

В соответствии со статьей 3 Закона 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Смс-сообщение, поступившее на телефон заявителя, не носит персонифицированный характер.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Распространенная на номер Заявителя информация соответствует определению рекламы, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложено на рекламораспространителя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Закона о рекламе указал следующее: Согласно части 1 статьи 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. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Псковским УФАС России были направлены запросы (№ 201/АК от 24.01.2018 г.) в адрес оператора связи АО «Теле2-Санкт Петербург» и в адрес оператора связи ПАО «Ростелеком» (№ 200/АК от 24.01.2018 г.), в соответствии с ответом на которые номер телефона +79582431748 был выделен ООО «Клевер» (ИНН/ОГРН: 5906141521/1165958090264, ул. Киевская, д.8, г. Пермь, 614014) на основании договора об оказании услуг связи № от 10.10.2017 г..

На основании изложенного, Комиссия Псковского УФАС России пришла к следующим выводам.

Поскольку анкета, подтверждающая согласие абонента номера +7950- (Заявитель) на получение рекламных сообщений в адрес Псковского УФАС России не представлена, то Комиссия признает рекламу «~<-Эффективная реклама! Низкие цены! Гарантии! Звоните +7(965)7865822» распространенной без предварительного согласия абонента, что нарушает требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламораспространителем выше указанной рекламы признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая, что отправка рассматриваемого смс-сообщения осуществлялась ООО «Клевер» на основании договора об оказании услуг связи № от 10.10.2017 г., Комиссия признает рекламораспространителем ООО «Клевер» как лицо, осуществившее распространение рекламы.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащей рекламу, в которой присутствуют сведения «~<- Эффективная реклама! Низкие цены! Гарантии! Звоните +7(965)7865822» отправленную 16.01.2018 года в 12 ч. 27 мин. с номера +79582431748, sms-центр: +79043490008 ООО «Клевер» (ИНН/ОГРН: 5906141521/1165958090264, ул. Киевская, д.8, г. Пермь, 614014) с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, чем нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Клевер» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Псковского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии _____

Члены Комиссии: _____

_____