

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе: <...>

рассмотрев дело № 08р-20/2013 по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении рекламы посредством направления смс-сообщения индивидуальным предпринимателем <...> гражданину <...>, без получения предварительного согласия,

в присутствии:

- <...>, <...>,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской (далее – Сахалинское УФАС России) области поступило заявление гражданина <...>, содержащее сведения о том, что **05.07.2013 г.** на его телефонный номер от **Duty Free Rose** поступило рекламное SMS сообщение следующего содержания: «Цветы без наценки. Роза Эквадор 60-79 руб...» с признаками нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В ходе проверки установлено, что вышеуказанная реклама распространяется посредством доступа к программному приложению для размещения информационных материалов в форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений на сайте смсмаркет.рф в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», согласно письма ИП <...>, договора №234 о предоставлении услуг от 25.05.2013 г.

Согласно списка вызовов клиента на мобильный номер сотовой связи **ОАО «МТС»** <...> указанное SMS сообщение поступило **05.07.2013 г.**

Определением о возбуждении дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 04.09.2013 г. № 08-4560 в отношении ИП <...> по признакам нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» возбуждено дело № 08р-20/2013, которое назначено к рассмотрению на **30.09.2013 г.**

Определением об отложении рассмотрения дела от **30.09.2013 г.** рассмотрение дела № 08р-20/2013 отложено в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве заинтересованного лица ИП <...>.

Приведенным определением дело назначено к рассмотрению на **04.10.2013 г.**

На заседании Комиссии **04.10.2013 г.** <...> пояснил, что на его номер телефона поступило смс сообщение рекламного характера, согласие на получение смс

сообщений рекламного характера он не давал, на рассылку не подписывался, в связи с чем обратился в антимонопольную службу.

ИП <...> пояснила, что занимается предпринимательской деятельностью, осуществляет продажу цветов. С индивидуальным предпринимателем <...> заключен договор, согласно которого ИП <...> предоставляет доступ к личному кабинету на сайте **смсмаркет.рф**. С данного сайта осуществляется рассылка смс сообщений рекламного характера.

В объяснении, предоставленном ИП <...> **11.09.2013 г.** сообщается, что ИП <...> занимается рассылкой через сервис, доступ к которому предоставляет ИП <...>, а рассылку осуществляет по сервису и базам его партнера (**ООО «Абсолют»**).

Исследовав документы, имеющиеся в материалах дела, письменные пояснения лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а также заслушав заявителя, ответчика, Комиссией Сахалинского УФАС России установлено следующее.

Отношения в сфере рекламы независимо от места её производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются ФЗ «О рекламе».

Согласно п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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.

Под объектом рекламирования в соответствии с п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе» понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

В соответствии с 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 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.

Как установлено Комиссией Сахалинского УФАС России, смс сообщение было направлено ИП <...>. гражданину <...>, без получения предварительного согласия последнего.

Ч.11 ст.5 ФЗ «О рекламе» содержит обязательное общее требование к любой рекламе: при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требования, установленного ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Руководствуясь п.2 ч.1 ст.33, ч.1 ст.36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п.37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

#### РЕШИЛА:

1. Прекратить производство по делу **№ 08р-20/2013** в отношении ИП <...> в связи с отсутствием в его действиях признаков нарушения законодательства о рекламе.
2. Признать ненадлежащей рекламу ИП <...> следующего содержания: «Цветы без наценки. Роза Эквадор 60-79 руб...» распространённую посредством направления смс сообщения гражданину <...> с признаками нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».
3. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.