

РЕШЕНИЕ

24 июля 2015 года

г.Саратов

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

- 1..... - руководитель Саратовского УФАС России, Председатель Комиссии;
- 2..... - начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии;
- 3..... - старший государственный инспектор отдела контроля товарных рынков Саратовского УФАС России, член Комиссии,

рассмотрев дело № 8-14р по признакам нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе", возбужденное по заявлению (вх. № 238 от 29.01.2014)о получении им на номер СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- "Кредит от 17,9% до 5 лет, до 750 тыс, по паспорту, без поручительства Кредитуем пенсионеров ОАО Банк Западный www.zapad.ru 8(800)1009991", поступившее: 24.01.2014 в 12:21 без предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление (вх. №238 от 29.01.2014)....., о получении им 24.01.2014г. в 12:21 на номер СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- "Кредит от 17,9% до 5 лет, до 750 тыс, по паспорту, без поручительства Кредитуем пенсионеров ОАО Банк Западный www.zapad.ru 8(800)1009991",

Данное рекламное СМС–сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что, по мнению....., содержит признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Изучив материалы дела, Комиссия Саратовского УФАС России установила следующее.

Из заявления (вх. №238 от 29.01.2014) следует, что..... является абонентом ОАО «ВымпелКом» (Билайн) (далее также – Оператор).

ОАО «ВымпелКом» в своих письменных пояснениях (вх. №883 от 26.02.2014)

указывает, что СМС-сообщение, поступившее на номер +....., поступило с номера +....., который входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «Уралсвязьинформ»(ОАО "Ростелеком").

В свою очередь ОАО "Ростелеком" в своих письменных пояснениях представило договор № 410-12 от 27.02.2012 заключенный между ОАО "Ростелеком" и ООО "Армада" о предоставлении ООО "Армада" технической возможности осуществления с использованием оборудования ОАО "Ростелеком" отправки пользователям СМС-сообщений, при этом согласно пункта 3.3.4 данного договора ООО "Армада" обязуется получать согласие пользователей на получение СМС-сообщений.

28.03.2014 Саратовским УФАС России было возбуждено дело №8-14р в отношении ООО "Армада" по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ "О рекламе".

В ходе рассмотрения дела №8-14р ООО "Армада" представило письменные пояснения, из которых следует, что техническая возможность формирования и направления указанного СМС-сообщения предоставлено ООО "Бифри" и является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ОАО "Ростелеком" и ООО "Армада", ООО "Армада" и ООО "Юплей", ООО "Юплей" и ООО "Бифри".

В свою очередь ООО "Бифри" в своих письменных пояснениях представило договор №SMSD0706/13-01ТО от 07.06.2013, заключенный между ООО "Бифри" и ИП Тимофеевой об оказании услуг по передаче СМС-сообщений. При этом текст СМС-сообщений был сформирован, а само СМС-сообщение было отправлено ИП Тимофеевой с оборудования принадлежащего ИП Тимофеевой....., имеющего техническое соединение с программным комплексом ООО "Бифри". Текст СМС-сообщения не согласуется между ООО "Бифри" и рекламодателем, так как ООО "Бифри" не имеет доступа к содержанию формируемых и отправляемых ИП Тимофеевой СМС-сообщений.

В силу [пункта 7 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

В соответствии со [статьей 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" под рекламой понимается 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.

Ненадлежащей рекламой, согласно [подпункту 4 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе", является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу [части 1 статьи 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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.

Согласно пп.3 п.15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Исходя из изложенного ИП Тимофеева..... распространяла по каналам электронной связи рекламу без предварительного согласия, что является нарушением [ч. 1 ст. 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе". Однако, как следует из имеющейся в материалах дела выписки из ЕГРЮЛ, Тимофеева прекратила свою деятельность в качестве индивидуального предпринимателя на основании собственного желания 08.05.2014.

Руководствуясь пп. б п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела №8-14р прекратить, в связи с прекращением Тимофеевой деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, в действиях которого содержатся признаки нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Председатель Комиссии:

.....

Члены комиссии:

.....

.....