

## РЕШЕНИЕ

по делу № 4-05/19

20 марта 2015 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – руководитель управления.

Члены Комиссии:

<...>- начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...> - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 4-05/19 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», в присутствии:

заявителей <...>, <...>,

представителя ОАО «Модный Континент» <...> по доверенности № 749 от 18.03.2015,

### УСТАНОВИЛА:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находится заявление (вход. № 4/346 от 19.01.2015) о нарушении рекламного законодательства при распространении на номер <...> -909-875-55-77 рекламных SMS-сообщений:

1. «МЕГАскидки до 70 % к Новому году Incity! Спешите за подарками! INCITY.RU» поступило 16.12.2014 в 13:10.

В качестве отправителя указан идентификатор INCITY.

2. «Спешите! Тотальная распродажа в INCITY с 02.01.15 INCITY.RU» поступило 02.01.2015 в 13:16.

В качестве отправителя указан идентификатор INCITY.

14.10.2011 заявителем в магазине INCITY заполнена анкета участника клубной программы INCITY, где им дано согласие на получение SMS-сообщений о проводимых акциях и специальных предложениях ОАО «Модный Континент». После чего на заявителя оформлена клубная карта.

Согласно обращению абонента 31.10.2014 он обратился с заявлением к партнеру ОАО «Модный континент» - ООО «Восток обувь» о прекращении на его номер рекламных SMS-сообщений.

Из письма ОАО «Модный Континент», поступившего в адрес Хабаровского УФАС России (вход. от 13.02.2015 № 4/1301), установлено, что письмо заявителя с требованием о прекращении SMS-рассылки поступило к ООО «Восток обувь», который в свою очередь пересылал по электронной почте данное заявление в департамент маркетинга. Однако с наличием жестких спам-фильтров, письмо не было должным образом обработано специалистом в департаменте маркетинга ОАО «Модный континент», из-за чего на абонентский номер заявителя в декабре 2014 года и январе 2015 года продолжалась рассылка рекламных SMS-сообщений INCITY.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В нарушение данной нормы ОАО «Модный Континент» не прекратил распространение рекламы в адрес абонента 7-909-875-55-77.

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Модный Континент» <...> согласилась с выявленным правонарушением.

Заявители <...> и <...> сообщили, что в связи с распространением рекламы, после отказа от нее, считают, что их права нарушены.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является ОАО «Модный Континент».

Данный факт подтверждается договором об оказании услуг № ИТ – 053/14 от 04 июля 2014 года, заключенным ООО «Инновационные технологии» с ОАО «Модный Континент».

В соответствии с данным договором ООО «Инновационные технологии» (Исполнитель) предоставляет за плату ОАО «Модный Континент» (Заказчику) услуги по отправке MMS, SMS абонентам через операторов путем предоставления доступа к системе в течении определенного периода в определенном объеме в соответствии с действующими тарифами.

Согласно пункта 2.3 договора услуги предоставляются только Заказчиком, заключившим с Исполнителем договор о предоставлении услуг и зарегистрированным в системе. При регистрации Заказчик получает персональный логин и пароль, позволяющие получить доступ к защищенной области сайта Исполнителя.

Из пункта 3.2.2 договора Заказчик обязан в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений, согласие на получение таких смс-сообщений.

Из договора, заключенного ООО «Инновационные технологии» с ОАО «Модный Континент» следует, что лицом, ответственным за получение согласия абонентов – рекламодателем является ОАО «Модный Континент».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «МЕГАскидки до 70 % к Новому году Incity! Спешите за подарками! INCITY.RU», «Спешите! Тотальная распродажа в INCITY с 02.01.15 INCITY.RU», распространяемую ОАО «Модный Континент» на номер <...> - 909-875-55-77, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. ОАО «Модный Континент» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 20 марта 2015 года.

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