

АО «Авилон автомобильная группа»

109316, г. Москва,

пр-кт Волгоградский,

д. 41 корп. 1 оф. Правление

## **РЕШЕНИЕ**

Резолютивная часть решения оглашена 10.07.2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 14.07.2020 года.

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

Председателя Комиссии:

Членов Комиссии:

рассмотрев дело № 032/05/18-579/2020, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (положения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», далее по тексту Закона, ФЗ «О рекламе») по факту распространения ненадлежащей СМС-рекламы на телефонный номер заявителя,

в отсутствии лиц участвующих в деле

## **УСТАНОВИЛА:**

В Брянское УФАС России 17.02.2020г. поступила жалоба физического лица, на телефонный номер которого 02.2020г. в 17:00 без согласия абонента с номера AvilonJEEP получена СМС-реклам следующего содержания: «1500000руб. Стань владельцем настоящего JEEP 4x4 в АВИЛОН. +74951531783».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Брянского УФАС России установила следующее.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона 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 Письмом ФАС от 25.06.2013г. №АК/24455/13 «О рекламных SMS-сообщениях» 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Данная реклама, распространяемая посредством SMS – сообщения, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Учитывая изложенное, распространение SMS-сообщений без согласия абонента на их получение не допускается.

Из представленного ответа АО «Авилон автомобильная группа» следует, что данный телефонный номер заявителя попал в рассылку в связи с некорректным введением в систему 1С, а именно допущена ошибка в одной цифре, в результате чего, телефон абонента совпал с данными клиента компании.

Таким образом, указанные действия нарушают требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно представленным материалам, абонент не давал согласие на получение рекламы, распространяемой посредством телефонной связи.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса Российской Федерации, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. АО «Авилон автомобильная группа» в настоящем случае не предприняло достаточных мер, направленных на соблюдение требований действующего законодательства о рекламе.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что действия по

непосредственному доведению смс-сообщений до их конечных получателей осуществлены лицом, участвующим в деле, а также то, что они были осведомлены относительно содержания передаваемых сообщений и о цели оказания ими соответствующих услуг, в данном случае имеются все основания считать АО «Авилон автомобильная группа» рекламодателем в понимании пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей. Рекламодателем указанной рекламы является АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, 109315, г. Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление).

Отношения по распространению посредством средств связи рекламной информации регулируются законодательством Российской Федерации о рекламе, в том числе, в части ответственности лиц, признаваемых рекламодателями.

Нормы Закона о связи сами по себе не исключают ответственность того или иного лица в соответствии с Законом о рекламе.

Таким образом, Комиссией Брянского УФАС России в действиях АО «Авилон автомобильная группа» установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения указанной рекламы АО «Авилон автомобильная группа» не представлено. Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи АО «Авилон автомобильная группа» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Руководствуясь п. 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, адрес: 109316, город Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление) нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении СМС-рекламы на телефонный номер ...) 12.02.2020г. в 17:00 без согласия абонента с номера AvilonJEEP следующего содержания: «1500000руб. Стань владельцем настоящего JEEP 4x4 в АВИЛОН. +74951531783».

2. Выдать предписание АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, адрес: 109316, город Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление) о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в отношении АО «Авилон автомобильная группа» (ИНН 7705133757, адрес: 109316, город Москва, пр-т Волгоградский, д. 41 корп. 1 оф. Правление).

Решение изготовлено в полном объеме «14» июля 2020 г.

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

Председатель Комиссии: .

Члены Комиссии: .....