

РЕШЕНИЕ
по делу № 33-Р-2017

06 сентября 2017
г. Чебоксары

г.

Резолютивная часть решения оглашена 24 августа 2017 года.

Решение в полном объеме изготовлено 06 сентября 2017 года.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

«...»

члены Комиссии:

«...»

рассмотрев дело № 33-Р-2017, возбужденное в отношении ООО "Салон Империя Керамики" по признакам нарушения требований, установленных ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), в связи с распространением рекламы посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе - представителя ООО "Салон Империя Керамики" – «...»

в присутствии Заявителя – «...»

УСТАНОВИЛА:

21.06.2017 (вх. 04-21/48) в адрес Чувашского УФАС России поступило заявление «...» (далее – Заявитель) относительно поступления на номер ее сотового телефона рекламного сообщения с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно заявлению на выделенный Заявителю номер мобильного телефона («...») 15.05.2017 в 11 час.16 мин. и в 15 час. 21 мин. поступило нежелательное SMS - сообщение с буквенного обозначения imperia_k, содержащее следующий текст: "Весь МАЙ! Для Вас СКИДКА до 20% на

сантехнику в салоне ИМПЕРИЯ КЕРАМИКИ".

В ходе рассмотрения заявления установлено.

Под рекламой, определенной частью 1 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

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. Соответственно, распространение неперсонифицированной информации о товаре, услуге должно признаваться распространением информации среди неопределенного круга лиц.

Кроме того, при установлении критерия неопределенности круга лиц, которому направляется информация, как основание для отнесения такой информации к рекламе, следует исходить из непосредственного содержания этой информации.

В данном случае содержание распространенной информации не свидетельствует о том, что она предназначена конкретному физическому лицу, т.е. данная информация не является персонифицированной.

Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (п.2 ст.3), может выступать 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 рассматриваемом случае объектом рекламирования является предложение: "СКИДКА до 20% на сантехнику в салоне ИМПЕРИЯ КЕРАМИКИ".

Таким образом, из определения рекламы следует, что рекламой считается информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы (товар) на рынок.

На основании изложенного, информация, поступившая на номер

сотового телефона Заявителя, определяется как реклама, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы, применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, и, таким образом, на нее распространяются все ограничения Закона о рекламе.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе.

Согласно ч.1 ст.18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Поскольку из обращения Заявителя следует, что он не давал какому-либо лицу согласие на рассылку и получение рассматриваемого рекламного сообщения, следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Таким образом, Чувашским УФАС России определением от 04.07.2017 (исх.№ 04-10/4941) возбуждено дело по признакам нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Из информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru) установлено, что указанный номер Заявителя принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО "МегаФон".

Из полученного ответа ПАО "МегаФон" (исх. от 28.06.2017 № 32/17-ю) следует, что в связи с проведенной проверкой, ПАО "МегаФон" установлено, что отправка рассматриваемого смс - сообщения осуществлена ООО "ОСК" (г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19, БЦ «Омега Плаза»), действующего как конечный заказчик оператора ПАО "МегаФон" на основании договора от 01.07.2016 № ДМИ-ОСК-01072016.

01.08.2017 ООО "ОСК" представило письменные пояснения, согласно которым указало, что рассматриваемое спорное сообщение имело факт поступления на оборудование данного общества.

Данное сообщение поступило от ПАО "Вымпел-Коммуникации" на основании договора от 01.11.2013 № ОСК-ВК-0113, заключенного между ООО "ОСК" и ОАО "Вымпел-Коммуникации" (ПАО "Вымпел-Коммуникации").

Согласно данному договору ООО "ОСК" оказывает ПАО "Вымпел-Коммуникации" техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению для доставки смс - сообщений последнего.

При этом ООО "ОСК" не имеет технической возможности обрабатывать поступающие от ПАО "Вымпел-Коммуникации" смс - сообщения. Программное обеспечение действует в

автоматическом режиме, без какого - либо вмешательства со стороны ООО "ОСК". Таким образом, ООО "ОСК" не обладает сведениями о факте получения ПАО "Вымпел-Коммуникации" согласия абонентов сотовой связи, которым последнее направляет информацию посредством смс - сообщений. Из информации, представленной ООО "ОСК" следует, что рассматриваемое смс - сообщение поступило от оператора подвижной связи ПАО "Вымпел-Коммуникации".

В заседании Комиссии 01.08.2017

Заявитель пояснил, что в 2014 году между последним и ООО "Империя Керамики" имелись договорные отношения купли - продажи, в связи с приобретением Заявителем душевого гарнитура, реализуемого ООО "Империя Керамики".

Указанное обстоятельство подтверждается представленным в рамках рассмотрения дела договором поставки непродовольственного товара от 10.09.2014 № 073, заключенного между ООО "Империя Керамики" и Заявителем, а также счетом на оплату душевого гарнитура от 10.04.2014 № УТ-24.

Таким образом, Заявитель, в результате неоднократного получения 15.05.2017 (в 11 час.16 мин. и в 15 час. 21 мин.) нежелательного SMS - сообщения с буквенного обозначения imperia_k, содержащего текст: "Весь МАЙ! Для Вас СКИДКА до 20% на сантехнику в салоне ИМПЕРИЯ КЕРАМИКИ", совершил попытку обращения к данному обществу с требованием о прекращении передачи на номер его сотового телефона указанного им в договоре, нежелательных смс - сообщений.

Заявитель проинформировал Комиссию о возможности передать надлежащим образом вышеуказанное требование в адрес ООО "**Салон** Империя Керамики" (свидетельство о постановке на учет в налоговом органе 02.07.2014) в связи с отказом представителя данного общества в получении каких - либо обращений без поручений руководства.

В связи с чем, непосредственно в заседании Комиссии 01.08.2017 ООО "Салон Империя Керамики" приняло от Заявителя вышеуказанное письменное требование.

Из заявления следует, что рассматриваемое SMS-сообщение отправлено от абонента, состоящего из буквенного обозначения imperia_k.

В заседании Комиссии ООО "Салон Империя Керамики" (г.Чебоксары, Московский пр-т, д.40, ТЦ "Меридиан") признало факт того, что рассматриваемое смс - сообщение утверждено, сформировано и направлено в адрес Заявителя ООО "Салон Империя Керамики", являющегося абонентом сотового оператора связи ПАО "Вымпел-Коммуникации" и владельцем буквенного обозначения imperia_k.

Одновременно ООО "Салон Империя Керамики" признало, что нарушило тем самым требование ч.1 ст.18 Закона о рекламе, поскольку направило рассматриваемое смс - сообщение в адрес Заявителя без получения его предварительного согласия. Доказательства,

подтверждающие процедуру получения предварительного согласия Заявителя на получение вышеуказанной рекламы у ООО "Салон Империя Керамики" отсутствуют.

При этом, ООО "Салон Империя Керамики" уточнило, что в рамках рассмотрения настоящего дела обществом предприняты меры о недопущении нарушений Закона о рекламе путем осуществления блокировки направления смс - сообщений на номер сотовой связи Заявителя по причине отсутствия у ООО "Салон Империя Керамики" согласия со стороны Заявителя на получение смс - сообщений.

Таким образом, в заседании Комиссии ООО "Салон Империя Керамики" не отрицало своей вины в направлении рассматриваемой рекламы путем смс - сообщения на номер сотовой связи Заявителя и нарушении Закона о рекламе.

Комиссией установлено, что рассматриваемое SMS - сообщение сформировано и направлено в адрес Заявителя ООО "Салон Империя Керамики", являющегося владельцем буквенного обозначения `imperia_k`.

С учетом изложенного, ООО "Салон Империя Керамики" является рекламораспространителем рассматриваемого SMS - сообщения.

Ответственность за нарушение требований [ч. 1 ст. 18](#) Закона о рекламе несет рекламораспространитель ([ч. 7 ст. 38](#) Закона о рекламе).

Согласно [ст. 3](#) Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Обязанность получить предварительное согласие абонента возлагается на рекламораспространителя.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, ООО "Салон Империя Керамики" (г.Чебоксары, Московский пр-т, д.40, ТЦ "Меридиан", lebedev@imperia-k.ru) нарушило [ч.1 ст.18](#) Закона о рекламе.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе

антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе, вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В связи с тем, что в рамках рассмотрения дела установлено о не распространении в настоящее время ООО "Салон Империя Керамики" спорной рекламы путем направления смс - сообщений, Комиссия пришла к выводу об отсутствии основания выдачи ООО "Салон Империя Керамики" предписания о прекращении нарушения ч. 1 ст.18 Закона о рекламе.

Оценив и проанализировав представленные в заседании Комиссии документы и заявленные доводы,

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 Закона

о рекламе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ООО "Салон Империя Керамики" нарушившим требования, определенные частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространении 15.05.2017 в 11 час.16 мин. и в 15 час. 21 мин. рекламы: "Весь МАЙ! Для Вас СКИДКА до 20% на сантехнику в салоне ИМПЕРИЯ КЕРАМИКИ", направленной посредством подвижной радиотелефонной связи на номер сотового телефона Заявителя без его предварительного согласия.

2. В связи с прекращением распространения рекламы посредством подвижной радиотелефонной связи на номер сотового телефона Заявителя, без его предварительного согласия, предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе ООО "Салон Империя Керамики" не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО "Салон Империя Керамики".

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Чувашской Республики-Чувашии в порядке, предусмотренном статьей 198

Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»