

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ № Р16/49-02

о прекращении производства по делу

02.09.2016 г.

г. Тюмень

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

Председатель Комиссии:	<...>	-заместитель руководителя управления;
Члены Комиссии:	<...>	- главный специалист-эксперт;
	<...>	- ведущий специалист-эксперт,

рассмотрев дело № Р16/49, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента,

### УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило обращение гражданина <...> (вх. № 4877 от 22.06.2016 г.).

Из заявления следует, что на абонентский номер <...> <...>, зарегистрированный за гражданином, периодически поступают SMS-сообщения рекламного характера.

Так, 21.06.2016 в 19:02 от абонента «2BEREGA» через SMS-центр: +79037011111 поступило сообщение следующего содержания: «*Эксклюзивный сет Алые Паруса в подарок к любому заказу! 6004001 2b.ru*».

Как указывает заявитель, согласия на SMS-рассылку рекламного характера он не давал.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, указанная реклама, содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Определением Тюменского УФАС России от 02.08.2016г. № Р16/49-01 было возбуждено дело в отношении ООО «СМС-Центр» по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента.

На рассмотрение дела лица, участвующие в деле, не явились, уведомлены надлежащим образом.

Комиссия, согласно пункту 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе решила возможным рассмотреть настоящее дело в отсутствие лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе.

В ходе рассмотрения настоящего дела, лицом в действиях которого усматривались признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «СМС-Центр», представлены письменные пояснения (вх.6354 от 17.08.2016г.), согласно которым, указанное сообщение было направлено ООО «Информатор» (ИНН 7816494212, адрес местонахождения: 192281, г. Санкт-Петербург, ул. Будапештская, 94/41), на основании договора оказания услуг №384458 от 01.01.2015г. (далее – Договор).

В соответствии с Договором ООО «СМС-Центр» прямо запрещает Заказчику (ООО «Информатор») отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

В соответствии с Договором Заказчик обязан:

п.3.2.1. Соблюдать требования законодательства РФ (в том числе в соответствии с ФЗ «О рекламе»);

п. 3.2.3. В обязательном порядке получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений, согласие на получение таких SMS-сообщений в форме, которая может быть предъявлена Оператору связи в качестве безоговорочного доказательства наличия согласия на получение SMS-сообщений Абонентом;

п.3.2.5. Не использовать подключение к Сервису SMSC.RU для организации СПАМа.

ООО «СМС-Центр» был направлен запрос о предоставлении информации о наличии от абонента +7<...> согласия на получение информационных смс-рассылок, на что была представлена анкета абонента +7<...>.

Рассмотрев материалы, представленные лицом, в действиях, которого

содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно статье 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Закон 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; **объект рекламирования** - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; **ненадлежащая реклама** - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Таким образом, sms-сообщение, поступившее абоненту <...> 21.06.2016 в 19:02 от абонента «2BEREГА» через SMS-центр: +79037011111 следующего содержания: «*Эксклюзивный сет Алые Паруса в подарок к любому заказу! 6004001 2b.ru*», является, в том числе и рекламой с четко определяемым объектом рекламирования, а следовательно, на которую распространяются требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 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 им было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Так, согласно сведениям, представленным ООО «СМС-Центр» рекламодателем данного сообщения является ООО «Информатор». При этом ООО «Информатор» приняло на себя обязательства в обязательном порядке получить от адресата, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика, письменное согласие на получение таких сообщений.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, **реklamораспространитель** – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с

использованием любых средств.

Согласно материалам дела ООО «СМС-Центр» и ООО «Информатор» являются рекламодателями.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Вместе с тем, ООО «СМС-Центр» в материалы дела представлена анкета от 17.10.2015г., в соответствии с которой, поставив свою подпись, гражданка Иванова Евгения дала согласие на получение информации об услугах в виде смс-сообщений на абонентский номер <...> <...>.

ООО «Информатор» действовало добросовестно в рамках заключенного договора с ООО «СМС-Центр», имея при этом согласие абонента на рассылку смс-сообщений, в том числе и рекламного характера.

Таким образом, в действиях ООО «СМС-Центр» отсутствуют признаки нарушения законодательства о рекламе.

На основании изложенного, в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с отсутствием в действиях ООО «СМС-Центр» признаков нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

### ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № **P16/49**, возбужденному в отношении ООО «СМС-Центр», прекратить.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>