

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № Р14/77-03

о прекращении производства по делу № Р14/77

07.07.2014 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:	Поткина И.В.	-заместитель руководителя управления;
Члены Комиссии:	Баусова Е.В.	- главный специалист-эксперт;
	Колов Е.Г.	- специалист-эксперт,

рассмотрев дело № Р14/77, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) поступило заявление гражданина «...», указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении смс-сообщений рекламного характера.

Как указывает заявитель, на принадлежащий ему абонентский номер <...> ***** 14.02.2014 в 18:33 от абонента «+79029551260» через SMS-центр: +79023700111 поступило сообщения рекламного характера следующего содержания: «Весенняя коллекция уже в Takko Fashion.ТЦ Ока», хотя никому согласия на рассылку заявитель 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. Рекламодатель 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 рекламодатель.

Определением Тюменского УФАС России от 17.04.2014г. № Р14/77-01 было возбуждено дело в отношении ЗАО «Астрахань – GSM» (далее также Общество) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента.

На рассмотрение дела, состоявшееся 16.05.2014г., лица, участвующие в деле не явились, в связи с чем рассмотрение дела было отложено.

На рассмотрение дела, состоявшееся 07.07.2014г., лицо, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, не явилось, уведомлено надлежащим образом, о чем свидетельствует письмо ЗАО «Астрахань-GSM» исх.№ 02-02/1999 от 09.06.2014г. (вх.№4751 от 10.06.2014г.). В связи с удаленностью местонахождения ЗАО «Астрахань-GSM» ходатайствует о рассмотрении дела в отсутствие Общества.

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 – ЗАО «Астрахань-GSM», представлены письменные пояснения (исх. №02-02/1544 от 12.05.2014г., исх.№02-02/1999 от 09.06.2014г.), согласно которым, рекламодателем указанной рекламы является ООО «Крафт Телеком» (адрес местонахождения: 107023, г. Москва, ул. Электрозаводская, д.24, стр.1, оф.306А).

Согласно договору №06-02-02/134 от 01.04.2012г. ЗАО «Астрахань-GSM» организывает партнеру доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу. Согласно условий договора АБОНЕНТ (ООО «Крафт Телеком») обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему Шлюзу с целью инициализации входящего трафика.

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. В рассматриваемом sms-сообщении объектом продвижения на рынке выступают услуги такси, на привлечение внимания к которым и направлено sms-сообщение.

Таким образом, **рассматриваемая информация, следующего содержания:** «Весенняя коллекция уже в Takko Fashion.ТЦ Ока», **является рекламой**, где объектом рекламирования выступает весенняя коллекция, реализуемая в Takko Fashion.ТЦ Ока, поскольку данное сообщение отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе.

Таким образом, sms-сообщение, поступившее абоненту «...» 14.02.2014 в 18:33 от абонента «+79029551260» через SMS-центр: +79023700111 следующего содержания: «Весенняя коллекция уже в Takko Fashion.ТЦ Ока», 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие им было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Так, согласно сведениям, представленным ЗАО «Астрахань-GSM» рекламораспространителем данного сообщения является ООО «Крафт Телеком». При этом ООО «Крафт Телеком» приняло на себя обязательство по отправке SMS-сообщений, только при наличии согласия Адресата.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, **рекламораспространитель** – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно материалам дела ООО «Крафт Телеком» является рекламораспространителем. Общество, заключив договор с ЗАО «Астрахань-GSM» на осуществление рассылки sms-сообщений, приняло на себя обязательства

о получении согласия Адресата на получение данной услуги.

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

Таким образом, в действиях ЗАО «Астрахань-GSM» 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 не подтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ЗАО «Астрахань-GSM», Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № **P14/77**, возбужденному в отношении ЗАО «Астрахань-GSM», прекратить.

Председатель комиссии

И.В. Поткина

Члены комиссии

Е.В. Баусова

Е.Г. Колов