

РЕШЕНИЕ

07 ноября 2014 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

1. - руководитель управления, председатель Комиссии;
2. - начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;
3. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «АромаЛюкс» (доверенность б/н от 05.07.2014),

рассмотрев дело № 12-14р по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", возбужденное по заявлению (вх. № 34 от 06.02.2014) о получении им на номер <...> СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

"С 2 по 31.01 акция Вершины Совершенства в РИВОЛИ! При покупке средства по уходу за кожей на сумму от 5000 р. карта на 1000р. в подарок! Подробности на:www.douglas.ru", поступившее 02.01.2014 в 14:26 без предварительного согласия,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление (вх. № 34 от 06.02.2014) о получении им на номер <...> СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

"С 2 по 31.01 акция Вершины Совершенства в РИВОЛИ! При покупке средства по уходу за кожей на сумму от 5000 р. карта на 1000 р. в подарок! Подробности на:www.douglas.ru", поступившее 02.01.2014 в 14:26.

Данное рекламное СМС-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что, по мнению, содержит признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ " О рекламе".

В соответствии с п. 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Изучив материалы дела, Комиссия Саратовского УФАС России установила следующее.

Из заявления (вх. № 34 от 06.02.2014) следует, что является абонентом ОАО "Мегафон" (далее также – Оператор).

ОАО "Мегафон" в своих письменных пояснениях (вх. № 1419 от 24.03.2014) указывает, что 02.01.2014 в 14:26 оборудованием Оператора было зафиксировано отправление на абонентский номер <...> СМС-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение "Douglas". СМС-центром отправителя СМС-сообщения от "Douglas" является абонентский номер <...> , который относится к выделенному ОАО "Мегафон" ресурсу нумерации.

Вместе с тем, отправка указанного СМС-сообщения рекламного характера осуществлена ООО "Бифри" (197198, г. Санкт-Петербург, Большой пр. П.С., д. 29 А), являющимся абонентом ОАО "Мегафон" в соответствии с договором об оказании услуг радиотелефонной связи № 1144713 от 11.01.2008.

04.04.2014 Саратовским УФАС России было возбуждено дело № 12-14р в отношении ООО "Бифри" по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе".

В ходе рассмотрения дела № 12-14р ООО "БИФРИ" представлены письменные пояснения (вх. № 2513 от 05.05.2014) из которых следует, что между ООО "БИФРИ" и ООО "Ритейл Трейд" заключен договор № 0412/08 от 04.12.2008.

В связи с реорганизацией ООО "Ритейл Трейд" путем присоединения к ООО "АромаЛюкс", являющегося полным универсальным правопреемником ООО "Ритейл Трейд", дополнительным соглашением № 2 от 08.06.2011 в договор № 0412/08 от 04.12.2008 были внесены соответствующие изменения.

Определением об отложении рассмотрения дела № 12-14р от 23.05.2014 ООО "АромаЛюкс" было привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе. Также рассмотрение дела приостанавливалось в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с п. 1.1. договора № 0412/08 от 04.12.2008 Исполнитель - ООО "БИФРИ", являясь техническим провайдером, предоставляет Заказчику - ООО "АромаЛюкс" (прежнее наименование ООО "Ритейл Трейд") услуги по обработке и передаче Сообщений ООО "АромаЛюкс" от СМС-центра Исполнителя до СМС-центра Оператора, с целью последующей передачи Абонентам.

Данными Системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО "Бифри" подтверждается факт отправки ООО "АромаЛюкс" 02.01.2014 в 14:26:39 СМС-сообщения с текстом: "С 2 по 31.01 акция Вершины Совершенства в РИВОЛИ! При покупке средства по уходу за кожей на сумму от 5000р. карта на 1000р. в подарок! Подробности на:www.douglas.ru".

07.11.2014 в ходе рассмотрения дела представителем ООО "АромаЛюкс" заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела. В качестве основания для отложения дела представитель ООО "АромаЛюкс" указал, что рассматриваемое СМС-сообщение рекламного характера, исходя из его содержания, возможно было отправлено ООО "Риволи". В связи с этим представитель считает, что разрешение на распространение рекламного СМС-сообщения может иметься у ООО "Риволи".

Комиссия отказала в удовлетворении ходатайства по следующим основаниям:

Ранее ООО "АромаЛюкс" уже сообщало (письмо исх. № 1228 от 18.07.2014) об отсутствии письменного согласия абонента на распространение рекламного СМС-сообщения в связи с отсутствием абонента с номером +7 926 348 8907 в базе данных ООО "АромаЛюкс". Однако, факт отправки ООО "АромаЛюкс" 02.01.2014 в 14:26:39 рассматриваемого рекламного СМС-сообщения зафиксирован оборудованием Оператора и данными системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО "Бифри".

В силу [ч. 1 ст. 18](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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.

В соответствии с [п. 7 ст. 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, то есть осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

Исходя из условий договора № 0412/08 от 04.12.2008 и норм права непосредственное доведение рекламного СМС-сообщения с текстом: "С 2 по 31.01 акция Вершины Совершенства в РИВОЛИ! При покупке средства по уходу за кожей на сумму от 5000р. карта на 1000р. в подарок! Подробности на:www.douglas.ru" до абонента осуществляло ООО "Бифри". Таким образом, ООО "Бифри", являясь рекламодателем указанного выше рекламного СМС-сообщения и не получив предварительное согласие на получение рекламы, допустило нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ст. 18 указанного Федерального закона несет

рекламораспространитель.

Нарушение рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия отмечает, что на момент рассмотрения дела в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

Руководствуясь п.1 ч. 2 ст. 33, ч.1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: "С 2 по 31.01 акция Вершины Совершенства в РИВОЛИ! При покупке средства по уходу за кожей на сумму от 5000р. карта на 1000р. в подарок! Подробности на:www.douglas.ru", распространенную 02.01.2014 в 14:26 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента с номером +7 926 348 8907, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона "О рекламе".

2. Выдать ООО "Бифри", ООО "АромаЛюкс" предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО "Бифри".

Резолютивная часть решения оглашена 13 ноября 2014. Решение изготовлено в полном объеме 18 ноября 2014. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

.....

Члены Комиссии:

.....

_____

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

07 ноября 2014 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

1. - руководитель управления, председатель Комиссии;
2. - начальник отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии;
3. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и финансовых рынков, член Комиссии,

на основании своего решения от 07.11.2014 по делу № 12-14р о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ООО "Бифри" 02.01.2014 в 14:26 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента с номером +7 926 348 8907, следующего содержания:

"С 2 по 31.01 акция Вершины Совершенства в РИВОЛИ! При покупке средства по уходу за кожей на сумму от 5000р. карта на 1000р. в подарок! Подробности на:www.douglas.ru"

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО "Бифри" (197198, г. Санкт-Петербург, ул. Большой П.С. проспект, д. 29а, А) и ООО "АромаЛюкс" (198095, г. Санкт-Петербург, шоссе Митрофаньевское, д. 2, корп.

9, лит. В) в срок, не превышающий десяти дней со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2010 № 38-ФЗ "О рекламе", а именно: прекратить распространение рекламы следующего содержания:

"С 2 по 31.01 акция Вершины Совершенства в РИВОЛИ! При покупке средства по уходу за кожей на сумму от 5000р. карта на 1000р. в подарок! Подробности на:www.douglas.ru" без предварительного согласия абонента +7 926 348 8907.

2. ООО "Бифри" (197198, г. Санкт-Петербург, ул. Большой П.С. проспект, д. 29а, А) и ООО "АромаЛюкс" (198095, г. Санкт-Петербург, шоссе Митрофаньевское, д. 2, корп. 9, лит. В) в срок до 02.03.2015 представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания.

В соответствии с ч. 2.4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего [законодательству](#) Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

.....

Председатель Комиссии

.....

Члены Комиссии:

.....

