

ООО «Клевер»

614014, г. Пермь, ул. Киевская,

д. 8

ООО «Торговая компания»

241037, г. Брянск, ул. Романа

Брянского, д. 2

ООО «ВИРТА»

620050, Свердловская область,

г. Екатеринбург, ул. Ангарская,

д. 1, пом. 8

Заявитель (...)

РЕШЕНИЕ

«12» апреля 2018 г.

Брянск

г.

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

председатель Комиссии:

Новикова Н.А. – зам. руководителя - начальник отдела естественных

монополий и рекламы,

члены Комиссии:

Самсонова В.В. – ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы,

Бухарова И.П. – государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы,

Исакова Е.А. – государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы,

рассмотрев материалы дела в отношении ООО «Клевер», ООО «ВИРТА» и ООО «Торговая компания» в отсутствие участников дела (уведомлены надлежащим образом)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба гражданина (...) по поводу осуществления на телефонный номер Заявителя (...) СМС-сообщения с рекламой диванов. Реклама была направлена 01.12.2017г. с телефонного номера (...), принадлежащего ООО «Клевер», в отсутствие согласия адресата на получение рекламы.

По утверждению заявителя согласие на рассылку в свой адрес рекламы он не предоставлял.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) реклама – это 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, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие.

Данные информации в сообщениях направлены неопределенному кругу лиц с целью сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования, следовательно являются рекламой.

Ненадлежащей признается реклама, в которой допущены нарушения требований к ее содержанию, времени, месту и способу распространения, установленных законодательством Российской Федерации в силу ст. 2 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, документы, представленные ответчиком и заявителем, заслушав доводы представителей, Комиссия Брянского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 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 данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

В части 1 статьи 18 Закона о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламодателя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано.

Таким образом, распространение рекламы по сетям электросвязи возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия абонента.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Лицом, осуществляющим коммерческую деятельность в магазине диванов является ООО «Торговая компания».

Владельцем телефонного номера, с которого было произведено распространение рекламы является ООО «Клевер» согласно письму ПАО «Ростелеком».

Между ООО «Клевер» и ООО «Вирта» заключен договор возмездного оказания услуг № 06 от 14.09.2016г., согласно которому ООО «Клевер» обязалось оказывать услуги информационного характера по обеспечению взаимодействия между Заказчиком и Операторами сотовой связи посредством Электронного интерфейса, расположенного в сети Интернет. Заказчик самостоятельно формирует на отправку СМС сообщений к исполнению Оператором связи. Согласно п. 3.3. договора ООО «Вирта» обязано формировать поручения на отправку СМС-сообщений при наличии согласия на получение таких сообщений от получателей сообщений.

Таким образом, именно ООО «Вирта» совершила определенные действия по доведению рекламы до потребителя, т.е. является рекламодателем.

Согласно п. 3.9 договора ООО «Клевер» вправе приостановить исполнение своих обязательств по договору при получении претензий от третьих лиц,

следовательно, ООО «Клевер» имеет возможность для принятия мер по прекращению незаконной рассылки.

В материалы дела представлена анкета компании «Мир мебели» от 17.05.2017г., заполненная заявителем, с указанием персональных данных, в котором содержится согласие на получение рекламы.

Заявитель указал, что данную анкету не заполнял, подпись в анкете сфальсифицирована.

Полномочий на установление достоверности подписи в представленной анкете у антимонопольного органа отсутствуют.

При таких обстоятельствах, анкета, подлинность которой отрицается заявителем, Брянское УФАС России не может принять в качестве надлежащего доказательства, поскольку с учетом [части 1 статьи 18](#) Федерального закона "О рекламе" рекламодатель обязан был проверить предоставленные сведения на предмет их соответствия действительности.

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

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия установила, что реклама, направленная на телефонный номер заявителя (...)01.12.2017г. с телефонного номера (...), принадлежащего ООО «Клевер», не соответствует требованиям ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в виду отсутствия предварительного согласия заявителя на распространение ему рекламы по сетям электросвязи.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС в действиях ООО «Вирта» устанавливает нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Комиссия также пришла к выводу об отсутствии в действиях ООО «Торговая компания» и ООО «Клевер» нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» в виду отсутствия в материалах дела доказательств обратного.

При этом, ООО «Клевер» имеет возможность для принятия мер по прекращению незаконной рассылки согласно условиям заключенного договора.

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 ненадлежащей рекламу, направленную на телефонный номер заявителя (...)01.12.2017г. с телефонного номера (...), принадлежащего ООО «Клевер», как не соответствующую требованиям ч. 1 ст. 18

Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в виду отсутствия предварительного согласия заявителя на распространение ему рекламы по сетям электросвязи.

2. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «Клевер».
3. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «ВИРТА».
4. Дело об административном правонарушении, предусмотренное ст. 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «ВИРТА» не возбуждать.

Решение изготовлено в полном объеме "12" апреля 2018 г.

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

Председатель Комиссии

Н.А.Новикова

Члены Комиссии

В.В.Самсонова

И.П. Бухарова

Е.А.Исакова

ООО «Клевер»

614014, г. Пермь, ул. Киевская,

д. 8

ПРЕДПИСАНИЕ № 1
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«12» апреля 2018 г.
Брянск

г.

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

председатель Комиссии:

Новикова Н.А. – зам. руководителя - начальник отдела естественных монополий и рекламы,

члены Комиссии:

Самсонова В.В. – ведущий специалист-эксперт отдела естественных

монополий и рекламы,

Бухарова И.П. – государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы,

Исакова Е.А. – государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы,

на основании своего решения от «12» апреля 2018 г. по делу № 5 в отношении ООО «Клевер», ООО «ВИРТА» и ООО «Торговая компания» о признании ненадлежащей СМС-рекламы,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Клевер» (614014, г. Пермь, ул. Киевская, д. 8) **в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания** прекратить нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы на телефонный номер заявителя (...) 01.12.2017г. с телефонного номера (...) в отсутствие предварительного согласия заявителя на распространение ему рекламы по сетям электросвязи, что не соответствует требованиям ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».
2. ООО «Клевер» (614014, г. Пермь, ул. Киевская, д. 8) представить в Брянское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в пятнадцатидневный срок со дня получения настоящего предписания.**

В соответствии с частью 2.4. статьи 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 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 изготовлено в полном объеме "12" апреля 2018 г.

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

Председатель Комиссии

Н.А.Новикова

Члены Комиссии

В.В.Самсонова

И.П. Бухарова

Е.А.Исакова

ООО «ВИРТА»

620050, Свердловская область,
г. Екатеринбург, ул. Ангарская,
д. 1, пом. 8

ПРЕДПИСАНИЕ № 2
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«12» апреля 2018 г.
Брянск

г.

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

председатель Комиссии:

Новикова Н.А. – зам. руководителя - начальник отдела естественных монополий и рекламы,

члены Комиссии:

Самсонова В.В. – ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы,

Бухарова И.П. – государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы,

Исакова Е.А. – государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы,

на основании своего решения от «12» апреля 2018 г. по делу № 5 в отношении ООО «Клевер», ООО «ВИРТА» и ООО «Торговая компания» о признании ненадлежащей СМС-рекламы,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ВИРТА» (620050, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8) **в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания** прекратить нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы на телефонный номер заявителя (...)01.12.2017г. с телефонного номера (...) в отсутствие предварительного согласия заявителя на распространение ему рекламы по сетям электросвязи, что не соответствует требованиям ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».
2. ООО «ВИРТА» (620050, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8) представить в Брянское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в пятнадцатидневный срок со дня получения настоящего предписания.**

В соответствии с частью 2.4. статьи 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 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 изготовлено в полном объеме "12" апреля 2018 г.

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

Председатель Комиссии

Н.А.Новикова

Члены Комиссии

В.В.Самсонова

И.П. Бухарова

Е.А.Исакова