

## О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела № 3-18-46/00-08-16

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

12 сентября 2016 г.

г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Кашеваров А.Б., рассмотрев материалы о распространении смс-рекламы мероприятия в ночном клубе «High club» от ООО «Ниша» без его согласия в июле 2016 года,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение гражданина с претензией к распространению посредством смс-сообщения рекламы мероприятия в ночном клубе «High club» от ООО «Ниша» без его согласия в июле 2016 года.

01.07.2016 в 15:03 на абонентский номер Заявителя (89212655190), являющегося абонентом ПАО «Мегафон», поступила реклама мероприятия в ночном клубе «High club» от отправителя «HIGH\_CLUB»:

«Фирменная вечеринка Hennessy! Special Guest Max Moritz (Швейцария)».

Своего предварительного согласия на получение рекламной рассылки от «HIGH\_CLUB» гражданин никогда не давал, с ООО «Ниша» до получения данного смс гражданин не контактировал и номер телефона не оставлял.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона "О рекламе" реклама - 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.

Под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта

рекламирования, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Физические лица, получившие смс-сообщения от «HIGH CLUB», составляют такой неопределённый круг, поскольку заранее не известно ознакомятся ли они с смс-сообщением о мероприятии клуба «HIGH CLUB» и вступят ли в конкретные правоотношения.

По смыслу законодательного определения рекламы рекламой считается та 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 на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, направленной Заявителю посредством смс-сообщения. Информация о мероприятии в ночном клубе «High club» распространялась среди неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение внимания к услугам клуба «High club» ООО «Ниша» и формирование интереса к ним. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

Таким образом, распространение рекламы мероприятия в ночном клубе «High club» посредством смс-сообщения в июле 2016 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия Заявителя с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Рекламодателем указанной рекламы является ПАО «Мегафон» (юридический адрес: Кадашевская наб., д. 30, г. Москва, 115035, ОГРН 1027809169585; ИНН/КПП 7812014560/770601001, дата регистрации 15.07.2002).

Рекламодателем и рекламодателем указанной рекламы является ООО «Ниша» (юридический адрес: пр-т Мира, д. 33, г. Калининград, 236022, ОГРН 1133926027278; ИНН 3906300200, КПП 390601001, дата регистрации 15.07.2013).

На основании части 1 статьи 18, пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Возбудить производство по делу № 3-18-46/00-08-16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о

рекламе:

ООО «Ниша» (юридический адрес: пр-т Мира, д. 33, г. Калининград, 236022, ОГРН 1133926027278; ИНН 3906300200, КПП 390601001, дата регистрации 15.07.2013);

заинтересованное лицо:

ПАО «Мегафон» (юридический адрес: Кадашевская наб., д. 30, г. Москва, 115035, ОГРН 1027809169585; ИНН/КПП 7812014560/770601001, дата регистрации 15.07.2002).

3. Назначить дело № 3-18-46/00-08-16 к рассмотрению на « 10 » октября 2016 года в « 12 » часов « 20 » минут по адресу: г. Москва, Пыжевский переулок, д. 6, каб. 301, 3 этаж (т. 8 (499) 755 23 23 вн. 674).

4. ООО «Ниша» надлежит в срок до 5 октября 2016 года представить ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ООО «Ниша» (устав, свидетельство о постановке на налоговый учет, выписку из ЕГРЮЛ и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия генерального директора;

тексты рекламы мероприятия в ночном клубе «High club», направленной 01.07.2016 в 15:03 <...> посредством смс сообщения на абонентский номер 89212655190 от отправителя «HIGH\_CLUB»;

копии договоров с третьими лицами, на основании которых в июле 2016 г. распространялась реклама мероприятия в ночном клубе «High club» по сети электросвязи;

информацию о порядке, в котором ООО «Ниша» осуществляет распространение рекламы по сетям радиотелефонной связи, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию о способе получения предварительного согласия граждан на распространение смс-рекламы ООО «Ниша» в их адрес;

информацию о порядке, в котором прекращается распространение рекламы по сетям электросвязи в случае отказа граждан от получения рекламы, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию об используемом в ООО «Ниша» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения смс-рекламы по сетям электросвязи, в случае его наличия;

копии документов, свидетельствующих о согласии <...> - абонента телефонного номера 89212655190, на получение рекламы мероприятия в ночном клубе «High club» от ООО «Ниша»;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий и обстоятельствам распространения смс рекламы мероприятия в ночном клубе «High club» в адрес <...>

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ООО «Ниша».

5 . ПАО «Мегафон» надлежит в срок до 5 октября 2016 года представить ФАС России следующие документы и материалы:

тексты рекламы мероприятия в ночном клубе «High club», направленной 01.07.2016 в 15:03 <...> посредством смс сообщения на абонентский номер 89212655190 от отправителя «HIGH\_CLUB»;

копии договоров с третьими лицами, на основании которых в июле 2016 г. распространялась реклама мероприятия в ночном клубе «High club» по сети электросвязи;

информацию о наличии правовых отношений с ООО «Ниша»;

письменные объяснения по обстоятельствам распространения смс рекламы мероприятия в ночном клубе «High club» в адрес <...>

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ПАО «Мегафон» .

Явка представителей ООО «Ниша», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, и ПАО «Мегафон» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (для представителей организаций – подлинная доверенность на представление интересов организации в ФАС России по делу № 3-18-46/00-08-15 ).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщить заранее: для граждан Российской Федерации - за 1 день, для иностранных граждан - за 3 дня.

А.Б. Кашеваров