

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №30

Резолютивная часть решения оглашена «06» марта 2014г.

Решение изготовлено в полном объеме «20» марта 2014г.  
Новосибирск

г.

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

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Е. А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Д. А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело №30 по признакам нарушения ООО «Розторг» (ИНН/КПП 5403173252/540301001, ОГРН 1045401321789, юридический адрес (фактический) 630088, г.Новосибирск, ул.Сибиряков-Гвардейцев,51/2) законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки в 2013г. на номер «...» SMS-сообщений следующего содержания:

- 10.08.2013г. 10:32 час.: «Школа-2013 в магазинах NATI: только высокие оценки! Ждем вас за покупками!»;

- 31.08.2013г. 08:38 час.: «NATI поздравляет с Днем знаний и дарит скидку 30% на школьную одежду, ранцы и канцелярию! Только 31.08 и 1.09! Ждем вас за покупками!»;

- 21.09.2013г. 10:18:04 час.: «Осень-зима 2013/14 в магазинах NATI: стильно, тепло, доступно!»;

с признаками нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 распространённой 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 присутствии:

«...»

УСТАНОВИЛА:

Новосибирским УФАС России проведена проверка по поступившему заявлению физического лица «...» (вх. №2572э от 23.09.2013г.) по факту распространения в

2013г. путем рассылки на номер «...» SMS-сообщений информации следующего содержания:

- 10.08.2013г. 10:32 час.: «Школа-2013 в магазинах NATI: только высокие оценки! Ждем вас за покупками!»;

- 31.08.2013г. 08:38 час.: «NATI поздравляет с Днем знаний и дарит скидку 30% на школьную одежду, ранцы и канцелярию! Только 31.08 и 1.09! Ждем вас за покупками!»;

- 21.09.2013г. 10:18:04 час.: «Осень-зима 2013/14 в магазинах NATI: стильно, тепло, доступно!».

Отправителем данных СМС-сообщений обозначен как – nati.

Согласно ст.3 ФЗ «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.

Таким образом, рассматриваемые СМС-сообщения, являются рекламными, т.к. отвечают всем признакам определения рекламы (распространяются по сетям электросвязи, привлекают внимание к товарам, скидкам на товары, проводимым акциям в магазинах NATI).

Как сообщает заявитель, своего согласия на получение рекламы от магазина «NATI» им не давалось, на рассылку подобных сообщений заявитель не подписывался, никаких договоров или иных документов с магазином «NATI» либо с организацией, представляющей данный магазин, не заключал.

В соответствии со свидетельством на товарный знак №283077, правообладателем в отношении товарного знака «NATI» является Общество с ограниченной ответственностью «Розторг» (ИНН/КПП 5403173252/540301001, ОГРН 1045401321789, юридический адрес (фактический) 630088, г.Новосибирск, ул.Сибиряков-Гвардейцев, 51/2). Права были переданы Обществу с ограниченной ответственностью «Розторг» путем подписания договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и услуг с Обществом с ограниченной ответственностью «АС-СИСТЕМА КОМПЛЕКС», о чем 02.08.2013г. внесена запись в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания РФ.

Согласно пояснениям ООО «Розторг», указанный в запросе номер сотового телефона был получен Обществом в рамках исполнения договора аутсорсинга, заключенного с ООО «Медиа Групп». В свою очередь, ООО «Медиа Групп», получило данный номер в ходе реализации Приложения №21 к вышеуказанному договору. В данном приложении указано, что ООО «Медиа Групп» формирует базу «Детские сады города Новосибирска» путем «обзвона» детских садов, сбора анкет (ФИО родителя ребенка, сотовый телефон) в количестве 4000 штук. Период реализации данной услуги: 01.04.2013-30.04.2013г.г. Стоимость данной услуги составляет 10000,00 (десять тысяч) руб.

Также ООО «Розторг» сообщает, что рассылка СМС-сообщений была

осуществлена ИП Бойко Н. В. на основании заключенного с ООО «Розторг» договора.

При этом в данном Договоре №56 от 10.04.2013г. установлена обязанность Заказчика - ООО «Розторг», не использовать подключение к технической базе для отправки СПАМа – SMS-сообщений, на получение которого абонент не давал ярко выраженного согласия.

По сведениям, представленным ООО «Розторг», обладателем телефонного номера «...» является «...», которой была выдана дисконтная карта «Первоклассная скидка 10%» в соответствии с Правилами выдачи, утвержденными ООО «Розторг». Однако, данные сведения документально Обществом не подтверждены.

Новосибирским УФАС России 14.11.2013г. ООО «Розторг» был направлен Акт проверки. 05.12.2013г. были получены пояснения директора ООО «Розторг» «...» (вх. №9986 от 05.12.2013г.), согласно которым, номер телефона заявителя, которому было направлено SMS-сообщение, был получен в рамках исполнения договора аутсорсинга, заключенного с ООО «Медиа групп», которое получило данный телефонный номер в ходе реализации приложения №21 к вышеуказанному договору. Результатом услуги стало формирование базы «Детские сады г. Новосибирска», содержащей следующую информацию: ФИО родителя ребенка, сотовый телефон, а также согласие на получение информации рекламного характера.

Директором ООО «Розторг» «...» были приняты услуги, оказанные ненадлежащим образом (не вся предоставленная информация оказалась подкреплена анкетами, подписанными обладателями телефонных номеров), подписаны первичные документы по соответствующему приложению, а также допущен факт передачи телефонных номеров, полученных от ООО «Медиа групп» для рассылки рекламных сообщений ИП Бойко Н. В. Подобная ситуация возникла по причине того, что проверка наличия анкет пофамильно не была произведена директором ООО «Розторг» «...». Вину за допущенное нарушение «...» полностью возлагает на себя.

В соответствии с ч.1 ст. 18 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 распространённой 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.

Ответственность за нарушение ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

В данном случае, рекламодателем является юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «Розторг» (ИНН/КПП

5403173252/540301001, ОГРН 1045401321789, юридический адрес (фактический) 630088, г.Новосибирск, ул.Сибиряков-Гвардейцев,51/2).

На рассмотрение дела ООО «Розторг» был представлен Отзыв на определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе. Данный отзыв содержит доводы, представленные в Пояснениях к Акту проверки №101 от 14.11.2013г. (вх. №9986 от 05.12.2013г.). Оценка доводов, изложенных в отзыве дана выше.

Нарушение ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» было совершено ООО «Розторг» в результате ненадлежащего контроля руководителя организации за исполнением контрагентом взятых на себя обязательств. Вину за допущенное нарушение директор ООО «Розторг» полностью возлагает на себя. На момент подачи отзыва телефонный номер заявителя исключен из базы номеров СМС-рассылки, нарушение законодательства о рекламе устранено. При этом подтверждения исключения номера абонента «...»из списка рассылки не представлено.

Таким образом, ООО «Розторг» нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» было признано.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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, поступившую на абонентский номер «...» в виде SMS-сообщений следующего содержания:

- 10.08.2013г. 10:32 час.: «Школа-2013 в магазинах NATI: только высокие оценки! Ждем вас за покупками!»;

- 31.08.2013г. 08:38 час.: «NATI поздравляет с Днем знаний и дарит скидку 30% на школьную одежду, ранцы и канцелярию! Только 31.08 и 1.09! Ждем вас за покупками!»;

- 21.09.2013г. 10:18:04 час.: «Осень-зима 2013/14 в магазинах NATI: стильно, тепло, доступно!»,

а Общество с ограниченной ответственностью «Розторг» (ИНН/КПП 5403173252/540301001, ОГРН 1045401321789, юридический адрес (фактический) 630088,г.Новосибирск, ул.Сибиряков-Гвардейцев,51/2), нарушившим требования ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Розторг» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ  
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"20" марта 2014 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Е. А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Д. А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от "20" марта 2014 г. по делу №30 о признании ненадлежащей рекламы:

- 10.08.2013г. 10:32 час.: «Школа-2013 в магазинах NATI: только высокие оценки! Ждем вас за покупками!»;

- 31.08.2013г. 08:38 час.: «NATI поздравляет с Днем знаний и дарит скидку 30% на школьную одежду, ранцы и канцелярию! Только 31.08 и 1.09! Ждем вас за покупками!»;

- 21.09.2013г. 10:18:04 час.: «Осень-зима 2013/14 в магазинах NATI: стильно, тепло, доступно!»;

распространенной в 2013г. путем рассылки SMS-сообщений и 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 «Розторг» (ИНН/КПП 5403173252/540301001, ОГРН 1045401321789, юридический адрес (совпадает с фактическим): 630088, г.Новосибирск, ул.Сибиряков-Гвардейцев,51/2) в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. ООО «Розторг» (ИНН/КПП 5403173252/540301001, ОГРН 1045401321789, юридический адрес (фактический) 630088, г.Новосибирск, ул.Сибиряков-Гвардейцев, 51/2), представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 11 апреля 2014г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от двух тысяч до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.

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