

## РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-12/19-2014

02 февраля 2015 год

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Комиссия) по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 05-12/19-2014, возбужденное в отношении ООО «Арес», по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в присутствии заявителя <...>,

в отсутствии надлежащим образом извещенного ответчика ООО «Арес»,

### **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступило заявление <...> (вх. от 21.10.2014 № 6935), содержащее указание на нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Из заявления <...> следует, что на его номер телефона <...> 19.10.2014 в 17 час. 10 мин. пришло смс-сообщение рекламного характера от «+79025450347» следующего содержания «Приглашаем Вас на выставку меха «Зимняя сказка» (из Кирова) 22 окт-2 ноября 2014г. Купите мутоновую шубу и получите меховую жилетку в подарок! СК(Рылеева2)» Согласия на получение рекламы не давал.

Из представленного письменного пояснения ЗАО «Байкалвестком» (вх. от 31.10.2014 № 205) следует, что владельцем абонентского номера +79025450347 является ООО «Арес» согласно договора на предоставление услуг связи от 01.08.2014, заключенного между ЗАО «Байкалвестком» и ООО «Арес» (далее – Договор).

По данным официального сайта Федеральной налоговой службы России [www.nalog.ru](http://www.nalog.ru) ООО «Арес» зарегистрировано по месту нахождения: 644119, г.Омск, Бульвар Зеленый, д.9А, кв.73.

Бурятским УФАС России направлен запрос в ООО «Арес» (исх. от 30.10.2014 № 05-28/5141) о предоставлении письменных пояснений на заявление <...>, а также доказательства получения предварительного согласия адресата <...>. К указанному сроку письменных пояснений ООО «Арес» в адрес Бурятского УФАС России не представлено.

Определением о возбуждении дела № 05-12/19-2014 в отношении ООО «Арес» также запрошены доказательства получения предварительного согласия адресата <...>. К указанному сроку документы не представлены, рассмотрение дела № 05-12/19-2014 назначено на 23.01.2014.

На рассмотрение дела ООО «Арес» не явилось, надлежаще извещено о месте и времени рассмотрения дела № 05-12/19-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, дело № 05-12/19-2014 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Арес».

Из представленного ЗАО «Байкалвестком» договора возмездного оказания услуг от 01.08.2014 № 22328144, заключенного между ЗАО «Байкалвестком» (Исполнитель) и ООО «Арес» (Заказчик) (далее – Договор) следует, что ЗАО «Байкалвестком» обязуется предоставлять ООО «Арес» возможность рассылки SMS рекламного содержания клиентам ООО «Арес», являющимися абонентами операторов подвижной связи, предоставляющих услуги на территории Иркутской области, а ООО «Арес» обязуется оплатить оказанные услуги. Рекламораспространителем по данному договору в отношении лиц, получающих рекламные SMS, является ООО «Арес».

Согласно пункта 2.1 Договора, ООО «Арес» гарантирует, что от всех клиентов, которым будет направляться рассылка, получены согласия на получение SMS рекламного содержания в соответствии со статьей 18 Закона о рекламе.

Согласно пункта 3.1 Договора, для предоставления возможности осуществлять рассылку SMS рекламного содержания своим клиентам Исполнитель предоставляет Заказчику логин и пароль для доступа к web-интерфейсу Исполнителя.

Согласно пункта 3.3 Договора, Заказчик самостоятельно осуществляет рассылку SMS с использованием web-интерфейса Исполнителя. Услуга по предоставлению возможности рассылки SMS считается оказанной Исполнителем с момента доставки SMS Заказчика адресату.

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

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона 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.

В данной норме под неопределенным 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта

рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

При этом в норме закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на рекламораспространителя.

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

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

В действиях рекламораспространителя – ООО «Арес» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Из представленных документов следует, что <...> принадлежит абонентский номер <...>. На телефонный номер <...> 19.10.2014 в 17 час. 10 мин. пришло смс-сообщение рекламного характера от «+79025450347» следующего содержания «Приглашаем Вас на выставку меха «Зимняя сказка» (из Кирова) 22 окт-2 ноября 2014г. Купите мутоновую шубу и получите меховую жилетку в подарок! СК(Рылеева2)»

В рамках рассмотрения настоящего дела Ответчик, являющийся рекламораспространителем, не представил доказательств получения согласия Заявителя на получение рекламной информации. Таким образом, в действиях ООО «Арес» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006,

**решила:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 19.10.2014 ООО «Арес» по сетям телефонной связи, поскольку нарушена часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Основания для выдачи предписания отсутствуют в связи с окончанием распространения рекламы.
3. Передать настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 02 февраля 2015 года. Решение может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Бурятия в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>