

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу №Р-23/2018

28 августа 2018г

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя комиссии: Беловой А.В. – зам. руководителя – начальник отдела;

Членов комиссии:

Климович К.В. – заместитель начальника отдела;

Фоминых М.М. – старший государственный инспектор,

рассмотрев дело №Р-23/2018 по факту распространения нежелательной рекламы следующего содержания: «Здравствуйтесь! Это Вера из Sunlight. К 8 марта, впервые, у нас скидка 50% на все золото, поэтому я лично Вас приглашаю посетить магазины Sunlight и воспользоваться скидкой 50% на подарки себе и своим любимым. До встречи в магазинах Sunlight», поступившей 02.03.2018 года от абонента 8 (499) \*\*\*\*\* на номер <...> \*\*\*\*\* в 10:47 (время МСК), поскольку указанная реклама не соответствует части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя – о месте и времени рассмотрения дела №Р-23/2018 извещен надлежащим образом,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – о месте и времени рассмотрения дела №Р-23/2018 извещено надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

02 марта 2018 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее - Курганское УФАС России) поступило заявление П. Я.М., содержащее в себе жалобу на получение нежелательного рекламного звонка от абонента 8 (499)\*\*\*\*\* следующего содержания: «Здравствуйтесь! Это Вера из Sunlight. К 8 марта, впервые, у нас скидка 50% на все золото, поэтому я лично Вас приглашаю посетить магазины Sunlight и воспользоваться скидкой 50% на подарке себе и своим любимым. До встречи в магазинах Sunlight», поступившего 02.03.2018 года на номер <...> \*\*\*\*\* в 10:47 (время МСК).

Из заявления П. Я.М. следует, что договорных отношений с Sunlight и абонентом 8 (499) \*\*\*\*\* не имеет, согласия на получение голосовых сообщений и СМС - рассылок не давал.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 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.

Из ответа ПАО «Мобильные ТелеСистемы» от 11.04.2018 № У03-00/00027и (вх. № 1907 от 11.04.2018) установлено, что абонентский номер <...> (499) \*\*\*\*\* входит в диапазон нумерации, выделенный оператору ООО «Интеллин» (г. Москва).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Следовательно, рекламодателем спорной рекламы: «Здравствуй! Это Вера из Sunlight. К 8 марта, впервые, у нас скидка 50% на все золото, поэтому я лично Вас приглашаю посетить магазины Sunlight и воспользоваться скидкой 50% на подарке себе и своим любимым. До встречи в магазинах Sunlight» является ООО «Интеллин» (ИНН 7715232595, адрес: 129344, г. Москва, проезд Научный, 19, помещение 26).

В соответствии с пунктом 20 Постановления Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», при наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела.

Определением от 27.04.2018 года в отношении ООО «Интеллин» было возбуждено дело № Р-23/2017 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Письмом от 04.05.2018 исх. №144 (вх. № 2499 от 14.05.2018) ООО «Интеллин» сообщило о принадлежности абонентского номера телефона 8(499)\*\*\*\*\* абоненту ООО «Оникс-Холдинг».

Определением о приостановлении рассмотрения дела № Р-23/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 18.05.2018 года производство по делу было приостановлено до получения информации о местонахождении лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

29 мая 2018 года в адрес Курганского УФАС России поступила необходимая информация, в связи с чем 24 июля 2018 года определением о возобновлении рассмотрения дела № Р-23/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрение настоящего дела возобновлено.

**Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, и пришла к следующим выводам:**

Согласно пункту 1 статьи 3 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.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

Из существа информационного сообщения следует, что автор преследует цель по привлечению новых клиентов к оказываемым услугам. Следовательно, сообщение носит рекламный характер.

Не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации реклама признается ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

Частью 1 статьи 18 Закона о рекламе предусмотрено, что 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя, а не на антимонопольный орган и лицо, получившее рекламное сообщение.

Собранными в связи с рассмотрением настоящего дела доказательствами установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Оникс-Холдинг» (127486, г. Москва, Дмитровское шоссе, д. 91 стр. 1).

Согласно объяснений ООО «Интеллин» от 29.05.2018 исх. № 172/18/И (вх.№2935 от 13.06.2018) и письма ООО «Оникс-Холдинг» от 07.06.2018 исх. №1/06 установлено, что 06.03.2014 года абонент с номером телефона +7\*\*\*\*\* дал свое согласие на распространение рекламы на получение рекламных сообщений путем направления текстовых и/или голосовых сообщений на указанный номер телефона. Такое согласие было получено посредством ознакомления и подписания анкеты для участия в программе клуб «SUNLIGHT» при получении клубной карты «SUNLIGHT», одним из условий которой является согласие лица, заполнившего анкету на получение от ООО «Оникс - Холдинг» рекламы, распространяемой по сетям электросвязи.

В подтверждение вышеизложенного, ООО «Интеллин» представлена анкета участника клуба «SUNLIGHT» от 06.03.2014г.

Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что собранными в связи с рассмотрением настоящего дела доказательствами факт нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» в связи с распространением рекламы следующего содержания: «Здравствуйте! Это Вера из Sunlight. К 8 марта, впервые, у нас скидка 50% на все золото, поэтому я лично Вас приглашаю посетить магазины Sunlight и воспользоваться скидкой 50% на подарки себе и своим любимым. До встречи в магазинах Sunlight», поступившей 02.03.2018 года от абонента 8 (499) \*\*\*\*\* на номер <...> \*\*\*\*\* в 10:47 (время МСК) не подтвержден.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

производство по делу Р-23/2018 прекратить.

Зам. председателя комиссии

\_\_\_\_\_ А.В. Белова

Члены комиссии:

\_\_\_\_\_ К.В. Климович

\_\_\_\_\_ М.М. Фоминых