

## РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 43/07 – 2012 о нарушении части 1 статьи 18

Федерального закона «О рекламе».

18 октября 2012 г.

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (Приморское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

### **Председатель Комиссии:**

<...> руководитель Приморского УФАС России;

### **члены Комиссии:**

<...> начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев 16.10.2012 года дело № 43/07-2012, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ЗАО «Окна-Эталон» по сети мобильной телефонной связи рекламных СМС-сообщений без получения предварительного согласия адресата,

в присутствии представителей лица, в отношении которого возбуждено дело – ЗАО «Окна-Эталон»: <...>, представителя по доверенности б/н от 10.10.2012; <...> начальника отдела маркетинга ЗАО «Окна-Эталон»;

в отсутствие заявителя – гражданина Б., извещенного о месте и времени рассмотрения настоящего дела,

### **УСТАНОВИЛА:**

17.09.2012 в Приморское УФАС России от гражданина Б. (Заявитель), проживающего в г. Комсомольск-на-Амуре, поступила жалоба на действия ЗАО «Окна Эталон» (ИНН/КПП 2536246842/253601001, юридический и почтовый адрес:

Партизанский проспект, 44, г. Владивосток, 690106), из которой следует, что 16.08.2012 на его мобильный телефон поступило рекламное СМС-сообщение следующего содержания: **«Вы получили скидку 20% на окна или балкон в августе. 8-800-200-88-40»**, при этом в сообщении в качестве номера отправителя был указан текст «Okna-Etalon».

Заявитель сообщил, что указанную рекламную информацию он не запрашивал, согласие на ее получение по электронной почте не давал. Заявитель также сообщил, что подобные сообщения от ЗАО «Окна-Эталон» он получал и ранее, однако даже после встречи с сотрудником ЗАО «Окна-Эталон» в г. Комсомольск-на-Амуре, в ходе которой потребовал прекратить рассылку в его адрес подобных рекламных сообщений, он вновь получил рекламное СМС-сообщение.

Указанные действия ЗАО «Окна-Эталон» по рассылке рекламных СМС-сообщений Заявитель считает неправомерными, нарушающими требования закона «О рекламе».

В качестве доказательства правонарушения Заявитель представил распечатку фотографии экрана своего мобильного телефона с рекламным СМС-сообщением.

Рассмотрев жалобу гражданина Б., Комиссия Приморского УФАС России отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») распространение рекламы по сетям электросвязи 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 с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель. В рассматриваемом случае рекламораспространителем указанных в жалобе Заявителя рекламных СМС-сообщений является ЗАО «Окна Эталон».

Заявитель – гражданин Б., уведомленный о месте и времени рассмотрения настоящего дела надлежащим образом, 10.10.2012 по факсимильной связи представил ходатайство о рассмотрении дела без его присутствия.

В письменных пояснениях, представленных 12.10.2012, генеральный директор ООО «Окна-Эталон» <...>, факт нарушения рекламного законодательства при проведении рекламной акции по рассылке СМС-рекламы признал, сообщив при этом, что нарушение произошло по вине должностного лица – начальника отдела маркетинга <...>, ненадлежащим образом исполнившим поручение о распространении рекламы с учетом требований законодательства о рекламе.

16.10.2012 в ходе заседания Комиссии по рассмотрению настоящего дела представитель ЗАО «Окна-Эталон» <...> поддержал доводы, изложенные в представленных ранее письменных пояснениях генерального директора ООО

«Окна-Эталон» <...>, и просил учесть, что выявленное нарушение совершено обществом впервые и неумышленно.

Начальник отдела маркетинга <...> заявил, что выявленное нарушение рекламного законодательства было допущено им в силу ненадлежащего исполнения своих должностных обязанностей, оговоренных в должностной инструкции.

Выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в деле документы, Комиссия пришла к заключению, что рассматриваемая реклама, направленная Заявителю от имени ЗАО «Окна-Эталон» в форме СМС-сообщения является ненадлежащей, противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку передача рекламных СМС-сообщений по сетям электросвязи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на ее получение.

Поскольку в ходе рассмотрения дела ЗАО «Окна-Эталон» не представило доказательств согласия абонента Б. на получение рекламной информации, то рассматриваемая реклама признается распространенной без предварительного согласия данного адресата.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к заключению что, нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при рассылке СМС-рекламы в адрес Заявителя нашло свое подтверждение.

Руководствуясь пунктом 2 части 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 **«Вы получили скидку 20% на окна или балкон в августе. 8-800-200-88-40»**, направленную от имени ЗАО «Окна-Эталон» в форме СМС-сообщения 16.08.2012 на мобильный телефон гражданина Б. без его предварительного согласия, поскольку при этом были нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «Окна-Эталон» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии