

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 07/19

Резолютивная часть решения оглашена «18» февраля 2019 г

Решение в полном объеме изготовлено «01» марта 2019 г. г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы И.В. Волохина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 07/19, возбужденное по факту рассылки рекламы по сетям электросвязи с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствии:

- представителя лица, в действии которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Мобиконт» (не явился)

- представителя заявителя – физическое лицо (не явился),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 7454э от 20.11.2018г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при рассылке 16.11.2018г. SMS-сообщения на абонентский номер +<...>.

от отправителя: BingoBoom,

sms-центр: +79168960438,

дата и время: 16.11.2018. г., 13:59,

текст: «16.11 в 20:00 Фуршет, FREE BAR! м.Новые Черемушки, ул.Гарibaldi, 23/54».

По результатам рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России возбуждено дело, при рассмотрении которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемые SMS-сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (проводимому мероприятию – фуршет *FREE BAR*), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержат указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом «О рекламе» они являются рекламой.

Согласно 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

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

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Телефонный номер +<...> принадлежит Заявителю на основании договора об оказании услуг связи от 28.08.2013г., заключенного с ПАО «МТС».

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС» (вх. № 27 от 09.01.2019г.), рекламодателем рассматриваемого sms-сообщения является ООО «Мобиконт» (115280, г.Москва, ул.Ленинская слобода, дом 19, этаж 5, комн. 21Б, ИНН: 7705986106).

В ответ на Определение о возбуждении дела ООО «Мобиконт» представлен отзыв (вх. № 663Э от 06.02.19г., № 1272 от 14.02.19), согласно которому рассматриваемое sms-сообщение направлялось на основании договора № mts/mb/1 от 12.12.2017г., заключенного между ПАО «МТС» и ООО «Мобиконт».

Телефонный номер заявителя +<...> ошибочно попал в список абонентов, которым предназначалась sms-рассылка, путем неправильного набора цифр.

В связи с полученным Определением, номер +<...> был удален из списка абонентов.

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу ООО «Мобиконт» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе не целесообразным.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную 16.11.2018 года посредством sms-сообщения на номер заявителя +<...>, следующего содержания:

от отправителя: BingoBoom,

sms-центр: +79168960438,

дата и время: 16.11.2018. г., 13:59,

текст: «16.11 в 20:00 Фуршет, FREE BAR! м.Новые Черемушки, ул.Гарibaldi, 23/54», ненадлежащей рекламой,

а ООО «Мобиконт» (115280, г.Москва, ул.Ленинская слобода, дом 19, этаж 5, комн. 21Б, ИНН: 7705986106) нарушившим требования

ч.1 ст.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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким

требованием.

2. Не выдавать ООО «Мобиконт» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 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.