

**«12» февраля 2018 г.**

**Г.**

**Калуга**

Резолютивная часть решения объявлена «07» февраля 2018 года

Полный текст решения изготовлен «12» февраля 2018 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России //...../., членов Комиссии – начальника отдела Калужского УФАС России //.....//, ведущего специалиста – эксперта Калужского УФАС России /.....//.,

рассмотрев дело №04-01р/2018 по признакам нарушения ООО «//.....//» законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи, посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

в присутствии – представителя ООО «//.....//» //.....// по доверенности от 30.01.2018,

**УСТАНОВИЛА:**

В адрес Калужского УФАС России поступило обращение //.....// (вх. № ....), в котором он просит провести проверку по поступившему на его мобильный номер <...> //.....// смс - сообщению рекламного характера.

В результате проведения проверки было установлено, что на телефонный номер +7-//.....// (абонент //.....//) поступило смс - сообщение от отправителя «**Sigma**» следующего содержания: «Ищите SCODA с выгодой до 240 000 р. В Сигма Сервис. Дарим бак бензина и доп. оборудование при покупке! Звоните 655229».

Дата и время получения абонентом данного смс – сообщения «**10» ноября 2017г.**

**«13» часов «19» минут.**

В результате проверки предоставленных сведений было установлено, что указанное смс-сообщение получено от ООО «//.....//».

Информация в вышеуказанном текстовом смс сообщении является рекламой, поскольку из статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее также ФЗ «О рекламе») следует, что рекламой признается 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.

Вместе с тем, распространяемая реклама должна соответствовать требованиям, установленным законодательством.

Согласно п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 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 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 сведениям, поступившим от //.....//, согласие на распространение в его адрес рекламы он не давал.

На основании изложенного Калужским УФАС России 09.01.2018 возбуждено дело № 04-01р/2018 по признакам нарушения ООО «//.....//» законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно письма ООО «//.....//», имеющегося в материалах дела следует, что номер абонента //.....// (+7 //.....//) стал известен работнику (менеджеру по продажам) ООО «//.....//» при личном общении с абонентом при обращении абонента в ООО «//.....//» с целью приобретения автомобиля SCODA. Абонент не давал согласия на получение смс-рассылок, однако, несмотря на это, работник ООО «Сигма Сервис», нарушая инструкцию, которая предусматривает занесение телефонных номеров клиентов в базу смс рассылок только при наличии полученного согласия абонента, внес номер абонента /.....// (+7 //.....//) в базу. Также из указанного письма следует, что в настоящий момент времени номер <...> //.....// удален из базы смс-рассылок.

Кроме того, из пояснений, представленных ООО «//.....//» в ходе рассмотрения дела следует, что ООО «//.....//» является официальным дилером концерна //.....// по продаже и обслуживанию автомобилей //.....//, торговля автотранспортными средствами является основным видом

деятельности ООО «//.....//». //.....// обратился в ООО «//.....//» в августе 2018 года по телефону с целью покупки в ООО «//.....//» автомобиля //.....//. Также в последующем //.....// обратился непосредственно в автосалон ООО «//.....//» для обсуждения предоставления скидки на автомобиль //.....//. Таким образом, //.....// является лицом, желающим приобрести автомобиль //.....// в ООО «//.....//». Общество полагает, что отправленное //.....// смс-сообщение «Ищите SCODA с выгодой до 240 000 р. В Сигма Сервис. Дарим бак бензина и доп. оборудование при покупке! Звоните 655229» было адресовано и отправлено только лицам, обратившимся в ООО «//.....//», с целью приобретения автомобиля SCODA, как информирование о новых условиях покупки автомобиля SCODA. Следовательно, указанное смс-сообщение не было адресовано неопределенному кругу лиц и по данному признаку не соответствует определению рекламы.

Указанный довод Общества не может быть принят Комиссией Калужское УФАС России в виду того, что направленное смс-сообщение не содержит конкретных персональных данных, таких как фамилия, имя, отчество и т.п., поэтому его направленность не предназначена к конкретному лицу. С таким содержанием информация могла быть направлена в адрес неопределенного круга лиц, и была бы ими воспринята в качестве предложения приобрести рекламируемый товар.

Кроме того, 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 неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Общество обязано осуществлять свою предпринимательскую деятельность в соответствии с действующим законодательством и предвидеть последствия совершения или не совершения им юридически значимых действий.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «//.....//».

Таким образом, действия ООО «//.....//» имеют признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы по сетям электросвязи, посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а именно в распространении смс-сообщения рекламного характера на телефонный номер <...> -//.....// (абонент //.....//) от отправителя «//.....//» следующего содержания: «Ищите SCODA с выгодой до 240 000 р. В Сигма Сервис. Дарим бак бензина и доп. оборудование при покупке! Звоните 655229», без согласия абонента //.....//, признаются Комиссией Калужского УФАС России нарушающими часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС

России не выявлено.

Пункт 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» гласит, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, статьей 36 ФЗ - № 38 «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ООО «//.....//», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предписание ООО «//.....//» не выдавать.

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

Председатель Комиссии: \_\_\_\_\_ //.....//

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ //.....//

\_\_\_\_\_ //.....//