

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 8-ФАС22-Р/01-16

Резолютивная часть решения объявлена 18 февраля 2016 года.

Решение изготовлено 25 февраля 2016 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 8-ФАС22-Р/01-16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения без согласия абонента,

в отсутствие заявителя (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя ООО «Правда» ОГРН 1127746476131,

### УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламораспространитель ООО «Правда» на рассмотрение дела представителя не направило (о месте и времени рассмотрения дела извещено). В адрес антимонопольного органа поступило ходатайство ООО «Правда» о рассмотрении дела в отсутствие представителя (вхд.161734 от 18.02.2016г.).

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Правда».

Комиссия, исследовав материалы дела, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

26 ноября 2015 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя г. Москвы, Б<...>, направленное ФАС России (вхд. №1514418 от 26.11.2015г.) о получении 23.11.2015г. в 10 часов 51 минуту посредством SMS сообщения на мобильный телефон <...> с номера fitness.ru (SMS-центр: <...>) рекламы «Стартует Новогодний SALE! 15 мес+90д/з 27000 до 27.11 Правда <...>».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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. Распространяемая посредством смс-сообщений рекламная информация, соответствует законодательному определению понятия «реклама».

Согласно ч.1 ст. 18 Федерального 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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер сотового телефона заявителя <...> принадлежит номерной емкости ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (Москва и Московская область).

По информации, предоставленной ОАО «Мобильные ТелеСистемы», договор на услуги подвижной связи с использованием абонентского номера <...> заключен с Б<...> 16 сентября 2000г.

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер СМС-центра: <...> принадлежит номерной емкости ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (г.Москва и Московская обл.)

В адрес ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (г.Москва и Московская обл.) антимонопольным органом был направлен запрос информации ( № 5288/7 от 27.11.15г.), на 25.01.2016г. ответ не получен.

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер <...> , указанный в смс-сообщении, принадлежит номерной емкости ОАО «Вымпел-Коммуникации» (г.Москва).

На запрос антимонопольного органа (исх.№5287/7 от 27.11.15г.) ОАО «Вымпел-Коммуникации» пояснило, что договор об оказании услуг связи «Билайн» в отношении абонентского номера 84959334599 заключен в феврале 2013г. с ООО «Правда» (ИНН/КПП 7714876300/7714001001, адрес: 125040, г.Москва, ул. Правды, дом 21, стр.2) № К7118.

ООО «Правда» на запрос антимонопольного органа сообщило, что ООО «Правда» является юридическим лицом, представляющим физкультурно-оздоровительные услуги населению (фитнес-клуб). 17.01.2015г. Обществом было получено согласие на обработку персональных данных и направление с использованием средств связи сообщений и специальных предложений, касающихся услуг Клуба, а равно предложений участвовать в проводимых клубом мероприятий на абонентский

номер <...> от К<...>. Рассылка смс-сообщений осуществлялась на основании договора на оказание услуг по СМС-рассылкам № НС-440914 ЛГ от 01 октября 2014г., заключенного между ООО «Правда» (Заказчик) и ООО «НФЦ СОФТ» (Исполнитель). Согласно п.2.1. и п.2.1. указанного выше договора, Исполнитель оказывает заказчику услуги по предоставлению доступа к интерфейсу (программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений), в соответствии с действующими тарифами. Заказчик оплачивает услуги исполнителя в соответствии с условиями договора.

Дополнительно ООО «Правда» (вхд.1617734 от 18.02.2016г.) пояснило, что ООО «Правда» было получено согласие лица, К<...>, на обработку его персональных данных, включая номер телефона <...>. При этом у ООО «Правда» отсутствовала возможность проверить, является ли К<...> абонентом указанного номера или он указал его по ошибке. Считают, что в действиях ООО «Правда» отсутствует состав административного правонарушения, а именно вина ООО «Правда» в нарушении законодательства Российской Федерации «О рекламе». ООО «Правда» прекращена обработка персональных данных абонентского номера <...>, включая какую либо рассылку сообщений на указанный номер <...> Указанные данные были уничтожены.

Согласие заявителя, Б<...>, на получение посредством SMS-сообщения рекламной информации «Стартует Новогодний SALE! 15 мес+90д/з 27000 до 27.11 Правда <...>» в антимонопольный орган не представлено, следовательно, данное сообщение распространено с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама-реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Правда» (ИНН/КПП 7714876300/7714001001, адрес: 125040, г.Москва, ул. Правды, дом 21, стр.2).

На основании изложенного Комиссией установлен факт нарушения ООО «Правда» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в распространении рекламы посредством смс-сообщения без согласия абонента,

Руководствуясь п.1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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 рекламу, «Стартует Новогодний SALE! 15 мес+90д/з 27000 до 27.11

Правда <...>», распространенную посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Правда» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать ООО «Правда» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

<...>

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 19

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

18 февраля 2016 г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от 18 февраля 2016г. по делу № 8-ФАС22-Р/01-16 о признании ненадлежащей рекламы, «Стартует Новогодний SALE! 15 мес+90д/з 27000 до 27.11 Правда <...>», распространенной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Правда» в **десятидневный срок** со дня получения предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. ООО «Правда» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 18 марта 2016 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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

<...>