

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/63-2013

30 июля 2013 года  
город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – О.И. Иванченко, и.о. заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-10.1/63-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «ОШИКЕР» рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие законного представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ОШИКЕР» (ОГРН 1042402653545, ИНН 2465084840, юридический адрес: 660135, г. Красноярск, ул. Молокова, 33-19), извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гр.<...>., в котором указано, что на её абонентский номер <...> периодически приходят SMS-сообщения рекламного характера, в том числе 08.04.2013 в 08 часов 00 минуты от отправителя «Galatun» поступило SMS-сообщение: «Парижские губы» Новинка сезона! Объем, контур. (Гиалурон.Кис) т.2935327».

Данная информация была отправлена с помощью SMS - сообщения без ее предварительного согласия заявителя, что свидетельствует о признаках нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

По информации ЗАО «Tele2-Омск», рассылка вышеуказанного SMS-сообщения осуществлялась с номера <...> , принадлежащего оператору связи ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком».

На запрос Омского УФАС России ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» были представлены копии договоров (вх. № 5204Э от 31.05.2013):

- договор № 26-2925 от 28.11.2012 на оказание услуг, заключенный между ОАО «МТТ» и ООО «Мостелеком»;

- договор № 425- syst1 от 28.11.2012 на оказание услуг, заключенный между ООО «Мостелеком» и ООО «А1 Системс»;

- договор № 412- syst1 от 07.12.2009 на оказание услуг, заключенный между ООО «А1 Системс» ООО «Мобильный актив»;

- договор № 734 от 28.02.2009 на оказание услуг, заключенный между ООО «Мобильный актив» и ООО «Мобильный маркетинг»;

- договор возмездного оказания услуг № 570/ММ от 25.07.2011, заключенный между ООО «Мобильный маркетинг» и ООО «ОШИКЕР».

Из анализа представленных документов следует, что отправка указанного SMS - сообщения осуществлена ООО «ОШИКЕР», которое в силу договора № 570/ММ от 25.07.2011, заключенного с ООО «Мобильный маркетинг», используя электронный интерфейс, самостоятельно формирует поручения на отправку SMS-сообщений к исполнению оператором связи.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

Рекламодателем рекламной информации «Парижские губы» Новинка сезона! Объем, контур. (Гиалурон.Кис) т.2935327», направленной на номер <...> -950-338-4894, является ООО «ОШИКЕР».

Из объяснений ООО «ОШИКЕР» следует, что абонент <...> согласие на смс-рассылку не давал, информация ему была направлена ошибочно. В настоящее время абонентский номер <...> исключен из базы смс-рассылки.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ООО «ОШИКЕР», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «ОШИКЕР» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении информации «Парижские губы» Новинка сезона! Объем, контур. (Гиалурон.Кис) т.2935327».

На основании вышеизложенного, 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 рекламу «Парижские губы» Новинка сезона! Объем, контур. (Гиалурон.Кис) т.2935327», направленную ООО «ОШИКЕР» на абонентский номер <...> ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ООО "ОШИКЕР" предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в связи с тем, что на момент рассмотрения дела рассылка SMS-сообщения на номер абонента прекращена.

3. Направить материалы дела в Красноярское УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении рекламодателя – ООО «ОШИКЕР» (660135, г. Красноярск, ул. Молокова, 33-19).

Решение изготовлено в полном объеме 30 июля 2013 года.

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