

## РЕШЕНИЕ

06 сентября 2013 г.

г. Улан-Удэ

Дело № 05-12/22-2013

Резолютивная часть решения объявлена 05 сентября 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 06 сентября 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Комиссия, Бурятское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

< ...>

рассмотрев 05.09.2013 в Бурятском УФАС России дело № 05-12/22-2013, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя < ...> (далее-ИП < ...>, ответчик) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон о рекламе),

в присутствии:

представителя ИП < ...>(доверенность от 05.09.2013);

представителя < ...> (доверенность от 12.03.2013);

в отсутствии < ...>, извещена,

### УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступило обращение < ...> (далее-в т.ч. заявитель) по факту направления 19.03.2013 на номер телефона +8964... смс-сообщения следующего содержания: «*Доставка пиццы, горячих блюд, шашлыки <http://ilovepizza24.ru> т.< ...>»*, в то время как предварительное согласие на получение рекламы < ...> не давала.

При этом заявителем представлены доказательства того, что вышеуказанная реклама направлена на принадлежащей заявителю номер телефона 19.06.2013. Принадлежность номера телефона заявителю установлена из представленной ею копии договора об оказании услуг связи № 453874639, заключенного с ОАО «Вымпел-Коммуникации» («Билайн»).

Определением от 12.08.2013 в отношении ИП < ...> возбуждено дело № 05-12/22-2013 по признакам нарушения части 1 статьи 18 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В силу статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на рекламодателя.

ИП < ...> привлечен к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика, ИП < ...> в качестве заинтересованного лица (далее - в т.ч. заинтересованное лицо), < ...> в качестве заявителя.

Заседание Комиссии по рассмотрению состоялось 05.09.2013.

Представитель ответчика пояснила, что нарушение произошло по технической ошибке и не было направлено на намеренное нарушение требований Закона о рекламе. Доказательств прекращения нарушения не представила.

Представитель заинтересованного лица сообщила, что 13.06.2013 между ответчиком и заинтересованным лицом заключен договор № 168 от 13.06.2013, предметом которого является совершение клиентом-ИП < ...> от своего имени отправки смс-сообщений в Системе, принадлежащей ответчику на правах партнерства. При этом список абонентов, которые подтвердили предварительное согласие на получение рекламы услуг заинтересованного лица, после заключения вышеуказанного договора ответчику передан не был, при этом в данном списке абонентов заявитель отсутствует.

Комиссия, рассмотрев обстоятельства и материалы дела, выслушав доводы сторон установила следующее.

В соответствии со статьей 3 Закона 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Комиссией установлено, что содержание смс-сообщения соответствует понятию рекламы, поскольку реклама направлена на определенный объект рекламирования-услуге ИП < ...> по доставке пиццы, горячих блюд и шашлыков, формирует интерес потребителей к данной услуге и имеет целью продвижение данной услуги на товарном рынке; направлена заранее неопределенному кругу лиц, в том числе заявителю по настоящему делу.

Также установлено, что смс-сообщение осуществлялось ИП < ...> в отсутствие предварительного согласия заявителя на получение рекламы.

В материалах дела имеется представленная заинтересованным лицом копия письма ответчика в адрес ИП < ...>, из которого следует, что при направлении смс-сообщений была допущена техническая ошибка, вследствие чего реклама была направлена на номер телефона заявителя.

Комиссия, исходя из пояснений представителя заинтересованного лица о том, что после заключения договора с ответчиком список абонентов ему передан не был то,

вероятно, смс-сообщения, были направлены иным абонентам (в т.ч. заявителю) в отсутствие их согласия на получение рекламы.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Исследовав материалы и обстоятельства дела, Комиссия установила, что ИП < ... > нарушил требование части 1 статьи 18 Закона о рекламе и является её распространителем и у ответчика отсутствовали законные основания для направления рекламы на телефон заявителя в отсутствие на то его согласия заявителя.

Комиссия, руководствуясь статьями 33 и 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ИП < ... > нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ИП < ... > обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: прекратить направление смс-сообщений-рекламы посредством телефонной связи на номер телефона +8 964 ... и иным абонентам, не дававшим предварительное согласие на получение рекламы.

3. Передать решение Комиссии и материалы дела № 05-12/22-2013 уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Бурятия в течение трёх месяцев со дня принятия в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

### **ПРЕДПИСАНИЕ**

«06» сентября 2013 года

г. Улан-Удэ

Дело № 05-12/22-2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту-Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

< ... >

руководствуясь статьями 33 и 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, на основании своего решения от 06 сентября 2013 года по делу № 05-12/22-2013 о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закона «О

рекламе»),

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. Индивидуальному предпринимателю < ...> **в срок до 13 сентября 2013 года** прекратить нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно: прекратить направление смс-сообщений-рекламы посредством телефонной связи на номер телефона +8 964... и иным абонентам, не дававшим предварительное согласие на получение рекламы.

2. Индивидуальному предпринимателю < ...> о выполнении настоящего предписания сообщить в Бурятское УФАС России в письменном виде (с приложением материалов, свидетельствующих об исполнении настоящего предписания) **в срок не позднее 5 календарных дней со дня исполнения предписания.**

< ...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.