

РЕШЕНИЕ

«14» июля 2016 г.

г. Калуга

Резолютивная часть решения объявлена «13» июля 2016 года

Полный текст решения изготовлен «14» июля 2016 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: /../.,

рассмотрев дело №04-48р/2016 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 отсутствие – законного представителя ООО «//.....//», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела № 04-48р/2016,

УСТАНОВИЛА:

**В адрес Калужского УФАС России
поступило обращение //.....// (вх. №
1680э 01.04.2016), в котором она просит
провести проверку по поступившему на
ее мобильный номер <...> -926-//**

.....// **смс - сообщению рекламного характера.**

В результате проведения проверки было установлено, что на телефонный номер **+7-926-//.....//** (абонент //.....//) поступило смс - сообщение от отправителя «/.....//» следующего содержания: «Новый СУПЕРМАРКЕТ /// (/.../) : 31 марта – 7 апреля куриные окорочка ПЕТЕЛИНКА охл, 1 кг – 99,99 р. Инфо 88007004111».

Дата и время получения абонентом данного смс-сообщения: **«28» января 2015 г. «13» часов «41» минута.**

Согласно сведениям, поступившим от //.....//, согласие на распространение в ее адрес рекламы она не давала.

Из представленных в адрес Калужского УФАС России сведений установлено, что указанные смс-сообщения получены 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.

На основании изложенного Калужским УФАС России 31.05.2016 возбуждено дело № 04-48р/2016 по признакам нарушения ООО «//.....//» законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе рассмотрения дела установлено, что распространение информации рекламного характера на телефонный номер **+7-926-//.....//** содержащей текст: «Новый СУПЕРМАРКЕТ //.....// (г. /.../1) : 31 марта – 7 апреля куриные окорочка ПЕТЕЛИНКА охл, 1 кг – 99,99 р. Инфо 88007004111» от отправителя «//.....//», осуществлялось на основании договора оказания услуг № //.....// от 01.06.2016 (далее договор) заключенного между ООО «//.....//» (исполнитель) и ООО «//.....//» (заказчик).

Из пункта 2 «Предмет договора» вышеуказанного договора следует, что исполнитель предоставляет заказчику доступ к платформе Stream Telecom, позволяющей заказчику самостоятельно выбирать объем, содержание (состав) и виды услуг, которыми он пользуется по настоящему договору.

Согласно пункту 3.2.1. договора заказчик обязан соблюдать требования законодательства Российской Федерации при исполнении настоящего договора в отношении использования услуг, в том числе Федеральный закон «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ, положения законодательства, регулирующие вопросы охраны авторских и иных прав на объекты интеллектуальной собственности, охраны прав личности, религиозных и общественных убеждений, национального достоинства,

действующими на территории Российской Федерации, а также нормы международного права.

Согласно пункту 3.2.3. заказчик обязуется в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс-сообщения, согласие на получение таких смс-сообщений.

Согласно пункту 2.4.6 приложению 1 к договору исполнитель предоставляет услуги заказчику в рамках Личного кабинета, расположенного на платформе Stream Telecom. Заказчик регистрирует Личный кабинет, расположенный на платформе Stream Telecom находящийся по адресу: <https://...//.ru>. Заказчик инициирует оказание услуг путем передачи команды на отправку или прием смс-сообщений через WEB-интерфейс Личного кабинета либо через протоколы передачи данных: SMTP (электронная почта), HTTP, HTTPS (SSL), SMPP.

Тем самым из договора следует, что именно заказчик, а не исполнитель является единственным составителем всех смс-сообщений, отправляемых в рамках договора, то есть именно заказчик является рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанного сообщения, именно он определяет конечных получателей (абонентов), а исполнитель лишь создает техническую возможность для отправки и доставки смс-сообщений, посредством предоставления платформы Stream Telecom- программно-аппаратного комплекса, позволяющего обеспечивать реализацию услуг.

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 ч. 1 ст. 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.

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

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

Таким образом, действия ООО «//.....//», 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 **+7-926-//.....//** (абонент //.....//) от отправителя «//.....//» следующего

содержания: «Новый СУПЕРМАРКЕТ //.....// (/.../) : 31 марта – 7 апреля куриные окорочка ПЕТЕЛИНКА охл, 1 кг – 99,99 р. Инфо 88007004111», 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: _____ /..../

_____ /.../