

Решение

27 сентября 2013 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель
Комиссии: Л.Н. Галичина – заместитель руководителя Челябинского УФАС России — начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены
Комиссии: Л.Р. Салиева — специалист 1-го разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;
И.П. Баранова – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело №66-2013, возбужденное по факту распространения рекламы ОАО «Глория Джинс» абоненту мобильной связи <...>, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в присутствии представителя по доверенности открытого акционерного общества «Глория Джинс» (далее — ОАО «Глория Джинс») регионального директора ОАО «Глория Джинс», <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило заявление жителя г. Миасса о том, что 11 мая 2013 года (в 09:09:31) и 14 мая 2013 года в (09:08:45), 16 мая 2013 года (в 15:57:14 и в 16:00:36, 22 мая 2013 года (в 10:43:07 и 10:44:29) на его телефонный номер <...>, оператором связи которого является ЗАО «Челябинская сотовая связь», поступили SMS-сообщения с рекламой от отправителя с буквенным обозначением «GloriaJeans».

Из заявления следует, что согласие на данную рассылку заявитель не давал.

В целях установления рекламораспространителя рекламы Челябинским УФАС России направлен запрос оператору связи заявителя, ЗАО «Челябинская сотовая связь».

По сведениям ЗАО «Челябинская сотовая связь», SMS-сообщения от отправителя с

буквенным обозначением «GloriaJeans» поступили заявителю с номера 7-903-701-11-11, который входит в ресурс нумерации ОАО «Вымпел-Коммуникации».

На запрос Челябинского УФАС России ОАО «Вымпел-Коммуникации» поясняет, SMS-сообщения с рекламой поступили на основании договора об оказании услуг связи №429838801 от 1 января 2012 года, заключенного с компанией ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на запрос Челябинского УФАС России предоставило договор №ДТ-П/012549 от 05 декабря 2011 года, заключенный с ОАО «Глория Джинс», из которого следует, что ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет только техническую возможность отправки SMS-сообщений, формирование базы абонентов и рассылку SMS-сообщений осуществляет ОАО «Глория Джинс».

Из объяснений ОАО «Глория Джинс» следует, в соответствии с Правилами действия дисконтной карты, принятыми в компании ОАО «Глория Джинс», при получении дисконтной карты, продавцы розничных магазинов заносят в общую базу данных личные данные покупателя и получателя дисконтной карты, а именно: ФИО, дату рождения, адрес электронного почтового ящика, номер мобильного телефона, при этом личные данные заносятся в электронную анкету непосредственно сотрудником магазина со слов покупателя.

Рассмотрение материалов дела приводит Комиссию к следующим выводам.

В мае 2013 года на телефонный номер абонента <...> поступили SMS-сообщения с рекламой:

«Распродажа 400000 шт продукции на 600 магазинов GloriaJeans для детей: футболки от 119 р., платья от 119 р., юбки от 199 р.» от отправителя с буквенным обозначением «GloriaJeans»;

«Распродажа 400000 шт продукции на 600 магазинов GloriaJeans для взрослых: футболки от 219 р., платья от 259 р., джинсы от 699 р.» от отправителя с буквенным обозначением «GloriaJeans».

Согласие на получение данной рекламы абонент не давал.

Челябинским УФАС России установлено, что реклама поступила от ОАО «Глория Джинс».

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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.

ОАО «Глория Джинс» не предоставило Комиссии документы, в которых выражалось бы согласие абонента <...> на получение рекламы посредством использования телефонной связи, с наличием подписи, указанием даты и расшифровки подписи.

Согласие покупателя в устной форме, не является надлежащим доказательством

получения согласия на распространении ему рекламы путем рассылки СМС-сообщений, так как у Комиссии отсутствует возможность идентифицировать лицо, которое дает такое согласие.

В связи с тем, что ОАО «Глория Джинс» не представило доказательства получения согласия абонента <...> на распространение ему рекламы по сетям телефонной связи, реклама признается направленной без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Распространение рекламы посредством использования телефонной связи при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, реклама, распространенная ОАО «Глория Джинс» в мае 2013 года абоненту <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламы нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем указанной рекламы является ОАО «Глория Джинс» как лицо, осуществившее распространение SMS-сообщений рекламного характера без получения предварительного согласия абонента на данную рассылку.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Руководствуясь частью 2 пункта 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 ненадлежащей рекламу, распространенную ОАО «Глория Джинс» с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ОАО «Глория Джинс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ОАО «Глория Джинс» и его должностного лица.

Решение изготовлено в полном объеме 07 октября 2013 года.

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

Председатель Комиссии

Л.Н. Галичина

Члены Комиссии

Л.Р. Салиева

И.П. Баранова