

РЕШЕНИЕ

20 августа 2014 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- начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены
Комиссии: Н.В. Соболев – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

Т.В. Манасян – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев дело № 72-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») по факту распространения рекламы от отправителя под буквенным обозначением «Svyaznoy» без предварительного согласия абонента <...>, в отсутствие сторон, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела и не заявивших ходатайств о рассмотрении дела в отсутствие их представителей,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области обратился <...> с заявлением о поступлении 01 апреля 2014 года в 15:01 на его мобильный телефонный номер <...>, оператором связи которого является ОАО «Мегафон», СМС-сообщения с рекламой: «Svyaznoy.travel teper I v Vashem smartphone! Skachayte prilozhenie dlia iOS ili Android...» от отправителя под буквенным обозначением «Svyaznoy». Из заявления следует, что заявитель согласия на данную рассылку не давал.

Челябинским УФАС России путем направления запроса ОАО «Мегафон» установлено, что отправителем СМС-сообщения является ООО «СМС Трафик» (г. Москва).

ООО «СМС Трафик» на запрос Челябинского УФАС России указало, что СМС-сообщение с рекламой отправлено ЗАО «Связной Загрузка», с которым заключен договор № 179/14 от 01.04.2014 и предоставлен канал для самостоятельной работы

с отправкой СМС-рассылок. Вся модерация и управление смс-рассылкой осуществлялось ЗАО «Связной Загрузка».

ЗАО «Связной Загрузка» представило сведения о том, что отправление указанного СМС-сообщения осуществлялось по заказу ЗАО «Связной Логистика» в рамках договора № х-46/07-Р от 1 ноября 2007 года. В соответствии с п.4.5. данного договора ЗАО «Связной Логистика» не вправе поручать ЗАО «Связной Загрузка» осуществлять рассылку СМС-сообщений в случае, если абонент не выразил свое согласие на их получение.

Из представленного ЗАО «Связной Загрузка» ответа ЗАО «Связной Логистика» следует, что согласие на рассылку информации рекламного характера получено у абонента телефонного номера <...> путем присоединения абонента к оферте, размещенной на сайте www.svyaznoy.travel посредством бронирования билета через вышеуказанный сайт. Любой клиент, совершающий бронирование билетов на сайте, принимает соглашение и дает согласие на обработку персональных данных. При даче клиентом согласия в поле «Я хочу получать информацию о специальных акциях на сайте», он получает предложения о проходящих на сайте акциях и специальных предложениях на электронную почту или мобильный телефон, указанный в заказе.

<...> на запрос Челябинского УФАС России представил письменные пояснения о том, что совершал заказ билета на указанном сайте, однако отметку о согласии на рассылку рекламы не ставил.

Рассмотрение материалов дела приводит Комиссию к следующим выводам.

01 апреля 2014 года на мобильный телефонный номер заявителя <...> поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Svyaznoy». Согласие на получение данной рекламы абонент не давал.

Челябинским УФАС России установлено, что реклама поступила от ЗАО «Связной Загрузка» по заказу ЗАО «Связной Логистика».

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.

Абонентом телефонного номера <...> является заявитель, факт направления ему СМС-сообщения с рекламой подтверждается фотографиями СМС-сообщения и детализацией СМС-сообщений.

ЗАО «Связной Загрузка» не представило Комиссии материалы, в которых выражалось бы согласие абонента <...> на получение рекламы посредством использования телефонной связи.

Доводы, изложенные в письменных объяснениях ООО «Связной Загрузка» о том, что заявитель выразил свое согласие получать рекламные СМС при бронировании билета Комиссией не принимаются по следующим основаниям.

Согласно маршрутной квитанции (далее – электронный билет) бронирование билета на 29 сентября 2013 года на рейс Краснодар-Москва, стоимостью 5 810 рублей осуществлял <...>

В письме ЗАО «Связной Логистика» содержится скрин-шот части страницы сайта www.svyaznoy.travel с заполненным полем «Я хочу получать информацию о специальных акциях на сайте», «Я принимаю соглашение, условия возврата и обмена, а также обработки моих персональных данных». Здесь же указана стоимость билета 3 879 рублей, которая не совпадает со стоимостью билета, указанной в электронном билета <...>. В связи с чем, данный скрин-шот не может быть надлежащим доказательством дачи именно <...> при бронировании билета согласия на получение рекламы.

ЗАО «Связной Логистика» не представлены документы, подтверждающие, что <...> был ознакомлен с условиями публичной оферты, а также, что он заполнил поля «Я хочу получать информацию о специальных акциях на сайте», «Я принимаю соглашение, условия возврата и обмена, а также обработки моих персональных данных» при бронировании билета. В связи с чем у Комиссия отсутствуют основания полагать, что ЗАО «Связной Загрузка» получило согласие абонента <...> на распространение ему рекламы по сетям телефонной связи, в то же время заявитель указал, что не давал такого согласия. Следовательно, 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 01 апреля 2014 года 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 ЗАО «Связной Загрузка» как лицо, осуществившее распространение рекламы по заказу ЗАО «Связной Логистика» путем отправки СМС-сообщения с рекламой абоненту <...>.

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: «Svyaznoy.travel teper I v Vashem smartphone! Skachayte prilozhenie dlia iOS ili Android...» от отправителя под буквенным обозначением «Svyaznoy», распространенную 01 апреля 2014 года 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 ЗАО «Связной Загрузка» 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 ЗАО «Связной Загрузка» и его должностного лица.

Решение изготовлено в полном объеме 20 августа 2014 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

Н.В. Соболев

Т.В. Манасян

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

20 августа 2014 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- начальник
отдела контроля за рекламой и недобросовестной
конкуренцией;

члены
Комиссии: Н.В. Соболев – главный специалист-эксперт отдела контроля
за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

Т.В. Манасян – ведущий специалист-эксперт отдела
контроля торгов и органов власти,

на основании своего решения от 20 августа 2014 года по делу № 72-2014 о признании ненадлежащей рекламы «Svyaznoy.travel teper I v Vashem smartphone! Skachayte prilozhenie dlia iOS ili Android...» от отправителя под буквенным обозначением «Svyaznoy», распространенной 01 апреля 2014 года с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента 8-926-907-76-78 на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 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. ЗАО «Связной Загрузка» в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять рекламу с использованием телефонной связи без получения предварительного согласия абонента 8-926-907-76-78 на получение рекламы.

2. ЗАО «Связной Загрузка» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до **20 октября 2014 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии

Л.Н. Галичина

Члены Комиссии

Н.В. Соболев

Т.В. Манасян