

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «06» марта 2014 г.

Решение в полном объеме изготовлено «21» марта 2014 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Т.В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Е.А.Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело №109 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Роспромторг» (юридический адрес: 426000, г. Ижевск, ул. Володарского, д.1) по факту рассылки:

- 12.07.2013 г. в 12:14 на телефонный номер заявителя с номера «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Товарищ! Помни у тебя есть скидка 30% в такси «...»;

- 10.08.2013 г. в 11:03 на телефонный номер заявителя с номера «...» sms-сообщение следующего содержания:

«Скидка 30% на все поездки! Такси «...», с признаками нарушения:

- ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в отсутствие представителей:

заявителей - <...> - не явились (уведомлены надлежащим образом);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Роспромторг» - представитель не явился (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление гражданина <...>. (вх. № 8611 от 22.10.2013г., переданное Управлением Роспотребнадзора по Новосибирской области) по факту распространения на номер заявителя «...» sms-сообщения рекламного характера посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения ст. 18 ФЗ «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка. В результате чего установлено следующее.

1) 12.07.2013 г. в 12:14 на телефонный номер заявителя с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Товарищ! Помни у тебя есть скидка 30% в такси «...»;

2) 10.08.2013 г. в 11:03 на телефонный номер заявителя с номера «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

«Скидка 30% на все поездки! Такси «...».

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Поскольку рассматриваемые SMS-сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержат указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» они являются рекламой

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.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось.

В распространенной рекламе усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно информации официального сайта Федерального агентства связи номер «...» закреплен за ОАО «СМАРТС».

Как следует из пояснений ОАО «СМАРТС» (вх. № 10018 от 6.12.2013 г., исполнитель) рассылка смс-сообщений осуществлялась компанией ООО «Роспромторг» (заказчик) на основании договора об оказании услуг № «...» от 24.04.2013г. (далее – Договор).

Согласно п. 2.1 указанного Договора, исполнитель обязуется по заданию заказчика предоставить услуги по созданию информационного канала, с использованием комплекса исполнителя, а заказчик обязуется оплатить данные услуги.

По смыслу п. 5.4. Договора, в связи с тем, что исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста смс-сообщения, его редактирование и заканчивая отправкой всю ответственность, предусмотренную законодательством за незаконное распространение смс-сообщений и их содержание в полном объеме несет заказчик.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Роспромторг».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признаётся ненадлежащей (п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе»). Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную:

1) 12.07.2013 г. в 12:14 на телефонный номер заявителя с номера «...» следующего содержания:

«Товарищ! Помни у тебя есть скидка 30% в такси «...»;

2) 10.08.2013 г. в 11:03 на телефонный номер заявителя с номера «...» следующего содержания:

«Скидка 30% на все поездки! Такси «...», ненадлежащей рекламой,

а ООО «Роспромторг» (юридический адрес: 426000, г. Ижевск, ул. Володарского, д.1) нарушившим требования:

- ч.1 ст.18 ФЗ «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.

2. Выдать ООО «Роспромторг» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

21 марта 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

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

на основании своего решения от 21 марта 2014 г. по делу № 114/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной на телефонные номера заявителей по вх.№ 8611 от 22.10.2013г., с использованием подвижной радиотелефонной связи, а

ООО «Роспромторг» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью ООО «Роспромторг» (юридический адрес: 426000, г. Ижевск, ул. Володарского, д.1) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст.18 ФЗ «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 том числе следующей рекламы распространенной:

1) 12.07.2013 г. в 12:14 на телефонный номер заявителя с номера «...» следующего содержания:

«Товарищ! Помни у тебя есть скидка 30% в такси «...»;

2) 10.08.2013 г. в 11:03 на телефонный номер заявителя с номера «...» следующего содержания:

«Скидка 30% на все поездки! Такси «...».

2. ООО «Роспромторг» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 30 июня 2014 г.

В соответствии с ч.2.4 ст.19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.