

РЕШЕНИЕ

Дата оглашения решения: 02 июля 2013 года
Иваново

г.

Дата изготовления решения: 02 июля 2013 года

Комиссия Ивановского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе (далее - Комиссия):<...>,

рассмотрев дело № 02-35/2013-006, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие заявителя: <...>,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

- ИП Кириллова Д.<...> А.<...> (<...>),

УСТАНОВИЛА:

В Ивановское УФАС России поступило заявление жителя г.Иваново о том, что 12 октября 2012 года на его телефонный номер <...> <...> от абонента <...> пришло рекламное смс-сообщение следующего содержания: «ТАКСИ 45-00-00! С ВАМИ РАБОТАЮТ ПРОФЕССИОНАЛЫ». Однако своего разрешения на получение подобной рекламной рассылки заявитель не давал.

Следовательно, указанная реклама содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

Факт распространения указанной рекламы подтверждается заявлением, фотографиями экрана телефона.

Ивановским УФАС России по данному факту 05 апреля 2013 года возбуждено дело №02-35/2013-006 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

Рассмотрение указанного дела было назначено на 14 мая 2013 года, однако до заседания Комиссии ИП Кирилловым Д.А. не были представлены запрашиваемые документы, необходимые для вынесения решения. Определением №02-35/2013-006

от 14 мая 2013 года рассмотрение данного дела было отложено на 02 июля 2013 года.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Понятия «сеть связи», «средства связи», «абонент» приведены в ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи».

Так, сеть связи – это технологическая система, включающая в себя средства и линии связи и предназначенная для электросвязи или почтовой связи.

Средства связи – технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи.

Абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие «адресат» содержится в ст.2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которой адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащей является реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Федеральной антимонопольной службой России в письме №АЦ/4624 от 05.04.2007 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Следовательно, рассматриваемое смс-сообщение, поступившее в адрес заявителя, не носит персонализированный характер.

Таким образом, информация: «ТАКСИ 45-00-00! С ВАМИ РАБОТАЮТ ПРОФЕССИОНАЛЫ» подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки: адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к «такси 45-00-00», призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, способствует его продвижению на рынке.

При обращении в Ивановское УФАС России заявитель сообщил об отсутствии его разрешения на получение рекламных сообщений. ИП Кириллов Д.А. пояснений по существу дела, а также документального подтверждения наличия согласия абонента на получение рекламы посредством смс-рассылки не представил.

Вместе с тем, законодательством Российской Федерации не определен порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, что предполагает допустимым любую форму предварительного согласия абонента.

Указанное полностью согласуется с позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в статье 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», в которой, в частности, отражено следующее: «Согласно части 1 статьи 18 Закона 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Вместе с тем, согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы».

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

За нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, согласно ч. 7 ст. 38 данного закона ответственность несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем в данном случае является ИП Кириллов Д.А.

Согласно материалам дела договор от 16 мая 2011 года на предоставление услуг связи с предоставлением абоненту телефонного номера <...> заключен между ЗАО «Шупашкар-GSM» и Кирилловым Д.<...> А.<...>.

«Деятельность такси» - является одним из основных видов экономической деятельности ИП Кириллова Д.А. (вх. № 1518 от 28 мая 2013 года).

ИП Кириллов Д.А. на рассмотрение дела №02-35/2013-006, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не явился. В материалах дела присутствуют доказательства надлежащего извещения ИП Кириллова о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явился.

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 рекламу следующего содержания: «ТАКСИ 45-00-00! С ВАМИ РАБОТАЮТ ПРОФЕССИОНАЛЫ», распространяемую посредством смс-сообщений без получения предварительного согласия абонента, ненадлежащей, поскольку нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Кириллову Д.А. предписание о прекращении нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

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

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

Подписи членов Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

02 июля 2013 года

г. Иваново

Комиссия Ивановского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе (далее - Комиссия):<...>,

на основании своего решения от 02 июля 2013 года по делу № 02-35/2013-006 о признании ненадлежащей рекламы, распространяемой ИП Кирилловым Д.А., в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Кириллову Д.<...> А.<...> (<...>) устранить выявленное нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) для чего в срок **до 12 августа 2013 года** прекратить распространение ненадлежащей рекламы следующего содержания: «ТАКСИ 45-00-00! С ВАМИ РАБОТАЮТ ПРОФЕССИОНАЛЫ» без предварительного согласия абонента.

2. ИП Кириллову Д.А. представить в Ивановское УФАС России письменные доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания в срок до **22 августа 2013 года**.

Невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе влечет привлечение к административной ответственности в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Подписи членов Комиссии