

РЕШЕНИЕ

Дата оглашения решения: 02.06.2014 г.

Дата изготовления решения: 03.06.2014 г. г. Кострома

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Радаева М.В., и.о. руководителя управления,

члены Комиссии: Баданова И.Н. – и.о. начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы,

Суюсов А.И. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы,

рассмотрев дело №ВД 07-31/1215 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон «О рекламе») в отношении <...>, <...> (<...>), в отсутствие сторон,

УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России поступило заявление <...> по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения ст. 18 Закона о рекламе, а именно.

08.12.2013 г. в 14.12 час. от +79088428880 (SMS-центр: +79023700909) на телефонный номер заявителя +7<...> поступило смс-сообщение следующего содержания: «Евгений, не плати банку лишнего, заходи на www.procentovnet.ru».

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама - это 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.

Как следует из статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 Закона о рекламе, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 Закона о рекламе, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как её адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Рассматриваемое смс является неперсонифицированной информацией, направленной на привлечение внимания к интернет-сайту www.procentovnet.ru,

имеет целью формирование и поддержание интереса к данному интернет-сайту, и его продвижение.

Таким образом, данная информация является рекламой.

В силу пункта 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Под ненадлежащей рекламой понимается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Закона). Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Пунктом 1 ст. 18 Закона о рекламе предусмотрено, что 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 силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно материалам дела, в том числе ответа ЗАО «ШУШКАР-GSM» следует, что рассматриваемое сообщение поступило от <...>, которому по договору №446905 от 12.09.2013 г. предоставлен абонентский номер <...> .

Гражданин <...> в своих письменных пояснениях факт распространения рассматриваемой рекламы не признал. Однако документов, свидетельствующих об обратном не представил.

Таким образом, согласно материалам дела рекламодателем данного смс является <...>

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 «Евгений, не плати банку лишнего, заходи на www.procentovnet.ru» ненадлежащей, поскольку нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, выразившиеся в распространении гр. <...> рекламы без получения предварительного согласия абонента.

2. Выдать гр. <...> предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рекламы без предварительного согласия абонента.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении,

