

РЕШЕНИЕ

по делу № 131/2012-Р

«31»мая 2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, в составе:

Председатель Комиссии – Ерошина Я.А.

Члены Комиссии: Диманд Р.В., Колупаева Е.В., Ушатикова Н.А.,

рассмотрев дело №131/2012-Р по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившихся в распространении сообщения рекламного характера Клуба-ресторана «Мартель» посредством сотовой связи, в присутствии: представителя ООО «Мартель» <...>, представителя заявителя <...>, заявителя <...>, <...>.

УСТАНОВИЛА

В адрес Рязанского УФАС России 18.04.2012 г. поступило заявление от <...> (вх. №1159) о поступлении 10.04.2012 г. на его мобильный номер <...> смс-сообщения следующего содержания: **«Вы хотите новых, потрясающих эмоций? 20 и 21 апреля Клуб-ресторан Мартель предлагает вам удивительное эротик-шоу «Баунти»! Две горячие красотки не оставят Вас равнодушными! Информ. по телефону 952892».**

В поле «От» значился мобильный номер <...>.

Из материалов, приложенных к заявлению (распечатка с сайта клуба-ресторана «Мартель» - <http://martell-club.ru>, фотографии смс-сообщения с телефона), следует, что телефонный номер <...> принадлежит данному заведению. Мобильный номер <...>, исходя из данных анкеты, размещенной на сайте «Рязань желтые страницы» (<http://www.062.ru>) также принадлежит клубу-ресторану «Мартель», организационно-правовая форма которого ООО «Мартель».

Из объяснений, представленных ООО «Мартель» следует, что обществом информация рекламного характера на телефонный номер <...> не направлялась, телефонный номер <...> обществу не принадлежит.

Также, в материалах дела имеются документы, представленные ООО «Мартель» из которых следует, что указанный номер принадлежит физическому лицу – <...>, что подтверждается личным счетом <...> ОАО «МобильныеТелеСистемы».

В своем объяснении <...> признала факт нарушения законодательства о рекламе, объяснив, что ошибочно направила смс-сообщение на телефонный номер <...>, принадлежащий заявителю, так как произошла ошибка при наборе номера <...>.

Изучив материалы дела, выслушав объяснения сторон по обстоятельствам, послужившим основанием для возбуждения дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Распространяемая посредством смс-сообщения информация является рекламой, так как, соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Реклама клуба-ресторана «Мартель» имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

В силу части 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель предварительного согласия на получение рекламных сообщений от клуба-ресторана «Мартель» не выражал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

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

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями сообщений.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламодателя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе.

При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя. Смс-сообщение на телефонный номер заявителя было отправлено с телефонного номера <...>, зарегистрированного, по информации от ОАО «МобильныеТелеСистемы», на <...>.

Таким образом рекламодателем является физическое лицо – <...>.

За нарушение части 1 статьи 18 в соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 клуба-ресторана «Мартель»: **«Вы хотите новых, потрясающих эмоций? 20 и 21 апреля Клуб-ресторан Мартель предлагает вам удивительное эротик-шоу «Баунти»! Две горячие красотки не оставят Вас равнодушными! Информ. по телефону 952892»**, распространяемую посредством смс-рассылки, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать рекламораспространителю предписание о прекращении нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «31» мая 2012г.

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

«31» мая 2012 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии Ерошина Я.А., заместитель руководителя – начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

члены Комиссии: Диманд Р.В., Колупаева Е.В., Ушатикова Н.А.,

на основании своего решения от 31 мая 2012 года по делу № 131/2012-Р о признании ненадлежащей рекламы ООО «Мартель»

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. <...> в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, рассылку смс-рекламы ООО «Мартель» без согласия абонента.

2. <...> представить в Рязанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 10 июня 2012г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Рязанское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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 статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.