

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 10391/05-2013

26.12.2013

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - руководитель управления – Спирчагов Г.С.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,

- специалист-эксперт Хвостова Н.В.,

рассмотрев дело № 10391/05-2013 по факту распространения рекламного сообщения по-средством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, содер-жащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - <К...> - в материалах дела имеется документальное подтверждение надле-жащего уведомления о месте и времени рассмотрения дела;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекла-ме, - индивидуального предпринимателя <Н...> (далее - ИП <Н...>), зарегистрированной по адресу: *****, - не явилась, в материалах дела имеется документальное подтверждение надлежащего уведомления предпринимателя о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России по заявлению гр. <К...> по факту распространения реклам-ного сообщения 27.08.2013 в 15 час. 19 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> _***_***_**_** без предварительного согласия абонента определением от 02.12.2013 возбуждено дело № 10391/05-2013 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечен <К...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ИП <Н...>. Рассмотрение дела назначено на 26.12.2013.

На рассмотрение дела № 10391/05-2013 <К...> не явился.

На рассмотрение дела № 10391/05-2013 ИП <Н...> не явилась, в письменных пояснени-ях по делу (исх. № 489/Н-13 от 24.12.2013, вх. № 11466 от 24.12.2013) предприниматель сооб-щила, что отправленное 27.08.2013 СМС-сообщение соответствовало нормам законодатель-ства, так как клиент <Т...>, заполняя анкету 16.08.2013 и давая согласие на получение сообще-ний от компании «Jolie», оставила для связи номер телефона +7-***-***-**-**, что подтвер-ждается наличием анкеты. Рассылка рассматриваемых сообщений не является рекламной, по-скольку носит исключительно информационный характер, так как направляется только клиен-там компании, давшим на это свое согласие. В настоящее время

передача информационных сообщений на номер <...> -***-***-**-** приостановлена. Исследовав материалы дела № 10391/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу компании «Jolie», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-***-***-**-**, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <К...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 300/ог от 30.09.2013). В обращении, в том числе, указано, что заявителю 27.08.2013 в 15 час. 19 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7-***-***-**-** поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Прощальные летние цены в ювелирных салонах Jolie». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Jolie» (служебная записка № 588 от 02.12.2013).

На телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с центра сообщений +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 6282-05 от 09.10.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «ВымпелКом» (вх. № 9068 от 16.10.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с идентификационного номера, закрепленного в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012 за обществом с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (далее - ООО «Лоджик Телеком»), расположенным по адресу: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, Проезд 4806, д. 6. В рамках договора ООО «Лоджик Телеком» присвоен идентификационный номер <...> .

Ульяновским УФАС России в адрес ООО «Лоджик Телеком» направлен запрос (исх. № 6402-05 от 16.10.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ООО «Лоджик Телеком» (исх. № 136 от 17.10.2013, вх. № 9197 от 18.10.2013) отправителем сообщения является контрагент под учетным номером 28647-Оникс Ульяновск, который в свою очередь был зарегистрирован другим клиентом - 23282- обществом с ограниченной ответственностью «Экспресс» (далее - ООО «Экспресс»), действующим в рамках Контракта № 23282/2012-К и Профильного договора № 23282/ИС. ООО «Экспресс» сообщило, что отправителем сообщения, использующим имя «Jolie», является ИП <Н...>, которая может предоставить по требованию анкету абонента с согласием на получение сообщений.

Вместе с тем, из анкеты, представленной ИП <Н...> (вх. № 10218 от 20.11.2013), следует, что согласие на обработку персональных данных получено не от заявителя (гр. <К...>), а от <Т...>, указавшей номер телефона 8-***-***-**-**.

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона от «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; объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о снижении цен на продукцию в ювелирных салонах «Jolie», направленная посредством СМС-сообщения на теле-фонный номер <...> -***_***_**_**, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - ювелирным изделиям, реализуемым в салонах «Jolie» по сниженным ценам.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по се-тям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, по-движной 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 ходе рассмотрения дела № 10391/05-2013 Комиссией установлено, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона +7-***_***_**_** согласно анкете, заполненной клиентом компании «Jolie» <Т...>. Однако, доказательства наличия предварительного согласия именно абонента указанного телефона <К...> на получение СМС-рекламы ИП <Н...> не представлено.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии с п.7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ИП <Н...>. Учитывая, что распространение рекламы на момент принятия решения прекращено, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную 27.08.2013 в 15 час. 19 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-***_***_**_** от отправителя «Jolie» - «Прощальные летние цены в ювелирных салонах Jolie», - ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено. Решение изготовлено в полном объеме 17.01.2014.

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

Российской Федерации.

Председатель Комиссии
Спиридонов

И.И.

Члены Комиссии

М.Е. Хлыкина

Н.В. Хвостова