

«20» октября 2015г.

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 07 октября 2015г.

В полном объеме решение изготовлено 20 октября 2015г.

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

Председатель комиссии – заместитель руководителя Иркутского УФАС России; члены Комиссии: начальник отдела контроля рекламы Иркутского УФАС России, ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы Иркутского УФАС России,

рассмотрев дело № 901 от 03.06.2015г., возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 26.06.2014г. в 12 ч. 51 мин., посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента с номером +79500840160, рекламы следующего содержания: «-50% на 2-ую пару обуви! или 3-я пара в ПОДАРОК! Магазины GO!Shoes 26-28 июня. т.203-094 (отписаться от смс 88007759346)»,

в отсутствии:

заявителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (надлежащее уведомление лица подтверждено телефонограммой № 72 от 02.10.2015г.);

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела:

ООО «Дом обуви ШАГОМИР» (664007, г. Иркутск, ул. Байкальская 19А, оф. 501; ИНН 3808222641; ОГРН 1123850008040) надлежащее уведомление лица подтверждено факсограммой от 02.10.2015г.;

ООО «Абсолют» (644024, Омская обл., г. Омск, ул. Учебная, д. 76, оф. 23; ИНН 5504236692; ОГРН 1135543002341) надлежащее уведомление лица подтверждено уведомлением ООО «Телеком-сервис» от 05.10.2015г.;

ООО «Рента» (664003, г. Иркутск, ул. Грязнова, д. 1) надлежащее уведомление лица подтверждено факсограммой от 02.10.2015г.;

ИП Д.Ю.О. надлежащее уведомление лица подтверждено телефонограммой № 72 от 02.10.2015г.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление от гр-ки Р.О.В. (вх. № 8744 от 21.07.2014г.) указывающее на распространение рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента, нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

В указанном заявлении гр-ка Р.О.В. указала, что 26.06.2014г. в 12 ч. 51 мин. на телефонный номер <...> , владельцем которого она является, от абонента с ником «GoShoes» поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «-50% на 2-ую пару обуви! или 3-я пара в ПОДАРОК! Магазины GO!Shoes 26-28 июня. т.203-094 (отписаться от смс 88007759346)». При этом своего согласия на получение данного рекламного сообщения по средствам связи она не давала.

Гр-кой Р.О.В. также представлена детализация разговоров за период с 26.06.2014г. по 26.06.2014г., согласно которой с абонентского номера под ником «GoShoes» 26.06.2014г. в 12:51:10 на абонентский номер <...> поступило указанное СМС-сообщение.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона РФ «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ 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, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Поскольку заявитель предварительного согласия на распространение рекламы посредством использования телефонной связи не давал, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, ответственность за нарушение ст. 18 данного ФЗ, несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В связи с тем, что рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», Иркутским УФАС России, 03.06.2015г. возбуждено дело № 901. Рассмотрение дела назначено на 25.06.2015г.

25.06.2015г. в ходе рассмотрения дела, исходя из имеющихся пояснений, Комиссия пришла к выводу о необходимости привлечения к участию в рассмотрении данного дела ИП Д.Ю.О.

В связи с чем, Комиссия рассмотрение дела отложила.

Последним определением № 1585 от 21.09.2015г. рассмотрение дела о нарушении рекламного законодательства назначено на 07.10.2015г. в 10 часов 00 минут.

К участию в рассмотрении данного дела привлечены: ООО «Дом обуви ШАГОМИР», ООО «Абсолют», ООО «Рента», а также ИП Д.Ю.О. и Р.О.В.

07.10.2015г. в Иркутское УФАС России на рассмотрение дела № 901 от 03.06.2015г. законные представители ООО «Дом обуви ШАГОМИР», ООО «Абсолют», ООО «Рента», а также ИП Д.Ю.О. и Р.О.В., надлежащим образом уведомленные о времени и месте рассмотрения дела, не явились, представителей не направили.

В связи с имеющимися в материалах дела доказательствами надлежащего уведомления лиц участвующих в рассмотрении дела, Комиссией Иркутского УФАС России принято решение о возможности рассмотрения дела в отсутствие законных представителей ООО «Дом обуви ШАГОМИР», ООО «Абсолют», ООО «Рента», а также ИП Д.Ю.О. и Р.О.В.

В ходе рассмотрения, исходя из имеющихся в материалах дела документов и пояснений, установлено следующее.

На абонентский номер <...>, принадлежащий гр-ке Р.О.В., от абонента с ником «GoShoes» 26.06.2014г. в 12 ч. 51 мин. поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «-50% на 2-ую пару обуви! или 3-я пара в ПОДАРОК! Магазины GO!Shoes 26-28 июня. т.203-094 (отписаться от смс 88007759346)». При этом своего согласия на получение данного рекламного сообщения по средствам связи Р.О.В. не давала.

В связи с обнаружением признаков нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, Иркутским УФАС России проведено расследование, в ходе которого направлен запрос ЗАО «Байкалвестком».

Из информации, представленной ЗАО «Байкалвестком» (вх. № 9627 от 12.08.2014г.) абонентский номер с ником «GoShoes», с которого поступила смс-реклама, принадлежит ООО «Арес» на основании договора № 1-14 от 01.01.2014г.

В свою очередь ООО «Арес» представило договор № 786 от 10.01.2014г. (вх. № 11853 от 29.09.2014г.), согласно которому Общество представило ООО «Абсолют» доступ для отправки смс-сообщений.

Согласно информации представленной ОАО «Ростелеком» (вх. № 4634 от 24.04.2015г.), номер телефона 203-094, указанный в рекламе, принадлежит ООО «Рента» на основании договора № 15640 от 01.05.2012г.

22.06.2015г. ООО «Рента» в Иркутское УФАС России представлены письменные пояснения о том, что ООО «Рента» является собственником здания по адресу: г. Иркутск, ул. Горького, 42 и сдает помещения в аренду. В пояснении также указано, что общество не распространяет и не распространяло рекламу в виде СМС-сообщений, поэтому не имеет и не может предоставить никаких договоров и финансовых документов, имеющих отношение к СМС-рекламе «GO!Shoes». Деятельность под брендом «GO!Shoes» осуществляет ИП Д.Ю.О., который арендует помещение в здании по адресу: г. Иркутск, ул. Горького, 42. Телефонный номер <...>-094 передан в пользование вместе с помещением ИП Д.Ю.О.

Согласно имеющейся в Иркутском УФАС России информации, домен go-shoes.ru зарегистрирован на имя ИП Д.Ю.О. При регистрации домена ИП Д.Ю.О. указан почтовый адрес: 664019, Иркутск, ул. Байкальская, 19А, 5 этаж, каб. 500, который соответствует адресу офисного помещения сети салонов обуви «GO!Shoes».

23 июля 2015г. в Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ИП Д.Ю.О. (вх. № 8242), согласно которым он сообщает, что не является рекламодателем, поскольку не совершал каких-либо активных действий – не отправлял смс-сообщения указанного содержания ни Р.О.В., ни иному абоненту. При этом он также не уполномочивал кого-либо осуществлять указанную рассылку ни на основании договора, ни на основании каких-либо устных договоренностей.

Комиссия Иркутского УФАС России критически подошла к доводам ИП Д.Ю.О. о том, что он не имеет отношения к распространению рассматриваемой рекламы, поскольку он является единственным лицом, в чьих интересах осуществляется распространение рекламы «-50% на 2-ую пару обуви! или 3-я пара в ПОДАРОК! Магазины GO!Shoes 26-28 июня. т.203-094 (отписаться от смс 88007759346)». Следовательно, именно ИП Д.Ю.О. является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Иркутским УФАС России установлен рекламодатель – индивидуальный предприниматель Д.Ю.О.

На основании изложенного, Комиссией прекращено участие ООО «Дом обуви ШАГОМИР», ООО «Рента», ООО «Абсолют» в рассмотрении данного дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателей.

Согласно 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Следовательно, действия Д.Ю.О. нарушают требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», так как не допускается распространение рекламы по сетям электросвязи, в том

числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Комиссия Иркутского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче рекламораспространителю предписания.

На основании части 1 пункта 2 статьи 33, части 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 ненадлежащей рекламу следующего содержания: «-50% на 2-ую пару обуви! или 3-я пара в ПОДАРОК! Магазины GO!Shoes 26-28 июня. т.203-094 (отписаться от смс 88007759346)», распространенную 26.06.2014г. в 12:51 в виде смс-сообщения посредством рассылки на абонентский номер <...> , принадлежащий гр-ке Р.О.В., в связи с тем, что она не соответствует требованиям ч. 1 ст. 18 Федерального Закона «О рекламе», поскольку распространена в отсутствие предварительного согласия абонента.
2. Прекратить участие в деле ООО «Дом обуви ШАГОМИР».
3. Прекратить участие в деле ООО «Абсолют».
4. Прекратить участие в деле ООО «Рента».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии