

<...>

РЕШЕНИЕ № 161

«21» июня 2013 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 11.06.2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 21.06.2013 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления - Харченко О.П., члены Комиссии: Чуракова О.А. – заместитель начальника отдела, Слаутина Е.М. – государственный инспектор, рассмотрев дело № 161 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Ямщикъ-такси» (<...>) рекламы по сетям электросвязи с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в присутствии директора ООО «Ямщикъ-такси» <...> (паспорт <...> <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление физического лица от 22.04.2013 по факту поступления 09.04.2013 года в 11 часов 20 минут (GMT+8) на используемый им абонентский номер <...> от абонента под идентификатором Taxi рекламы в виде смс-сообщения следующего содержания: «Победа-безлимитное такси до 9 мая скидка-50%, подробно ямщикъ-такси.рф» (далее – Реклама). Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от физического лица, использующего абонентский номер <...>, на получение рекламы.

По данному факту 17.05.2013 Красноярским УФАС России было возбуждено

дело № 161 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Ямщикъ-такси».

Согласно сведениям свидетельства Министерства Российской Федерации по налогам и сборам запись о создании в качестве юридического лица ООО «Ямщикъ-такси» была внесена в Единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Свердловскому району г. Красноярска Красноярского края 07.06.2004 года за основным государственным регистрационным номером <...>.

Согласно письменным пояснениям директора ООО «Ямщикъ-такси» <..> абонентский номер <...> известен ООО «Ямщикъ-такси» в связи с использованием указанного абонента транспортными услугами ООО «Ямщикъ-такси» 31.12.2009 года. Согласно пункту 2.1 и 2.2 условий оказания транспортных услуг договора публичной оферты от 01.01.2009 года, размещенного на сайте в сети Интернет по адресу www.ямщикъ-такси.рф (далее – Договор), физическое или юридическое лицо обязуется корректно сообщать ООО «Ямщикъ-такси» данные о себе, предусмотренные формой работы с физическим или юридическим лицом, принятой в ООО «Ямщикъ-такси»; физическое или юридическое лицо соглашается получать новостную и рекламную рассылку с символьных номеров ООО «Ямщикъ-такси» «Taxi» и «INFO». В том случае если физическое или юридическое лицо не желает получать рассылку, ему необходимо уведомить об этом ООО «Ямщикъ-такси». Моментом полного и безоговорочного принятия предложения ООО «Ямщикъ-такси» заключить Договор (то есть акцептом оферты), в соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 438 ГК РФ, считается заказ автомобиля и оплата услуг ООО «Ямщикъ-такси».

Далее директор ООО «Ямщикъ-такси» <...> поясняет, что о своем нежелании получать уведомления об изменении тарифов и услуг клиент под абонентским номером <...> не заявлял. Реклама была отправлена только указанному клиенту с программного комплекса ТАКСА, на основании лицензионного договора № 232т от 10.03.2011 года, заключенного между ООО «Такси максимум - Ижевск» и ООО «Ямщикъ-такси» (далее – Лицензионный договор).

Помимо вышеизложенного в ходе рассмотрения дела № 161 директор ООО «Ямщикъ-такси» <...> пояснил о том, что, будучи руководителем указанного общества и в силу возложенных на него обязанностей уставом ООО «Ямщикъ-такси», утвержденного решением учредителя № 1 от 05.05.2004, им было принято единоличное решение об осуществлении распространения Рекламы путем направления смс-сообщений по абонентским номерам клиентов ООО «Ямщикъ-такси» с целью возобновления пользования указанными клиентами услугами ООО «Ямщикъ-такси». Таким образом рассматриваемая Реклама в том числе была направлена и на абонентский номер <...> -923-331-2210, используемый заявителем по рассматриваемому делу.

Согласно пункту 1.1 предмета Лицензионного договора ООО «Такси максимум – Ижевск» передает ООО «Ямщикъ-такси» на срок действия указанного договора право осуществлять использование аппаратно-программного комплекса. Указанный комплекс передается на диске, содержащий дистрибутив программного обеспечения, инструкцию по использованию

программного обеспечения, руководство по операционной деятельности.

Исследовав материалы дела, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующие обстоятельства.

Согласно статье 3 Федерального закона «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.

Поскольку информация в рассматриваемом смс-сообщении направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно к услугам, оказываемым ООО «Ямщикъ-такси», формирование, или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе», указанная информация является рекламой.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального 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 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 абзаца 4 пункта 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения Арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание пояснения директора ООО «Ямщикъ-такси» Тарасова А.Ю., сведения Лицензионного договора и невозможность ООО «Ямщикъ-такси» предоставить доказательства получения предварительного согласия на получение рекламы в виде смс-сообщений от физического лица по абонентскому номеру <...> и уведомления заявителя о заключении ООО «Ямщикъ-такси» с ним Договора, указанная Реклама была распространена без получения предварительного

согласия на получение рекламы в виде смс-сообщений от физического лица по используемому им абонентскому номеру <...>.

Исследовав материалы дела, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что ООО «Ямщикъ-такси» в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламораспространителем рассматриваемой Рекламы.

На момент рассмотрения дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» ООО «Ямщикъ-такси» устранены.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную по сетям электросвязи ООО «Ямщикъ-такси» (<...>), поскольку ее распространение была осуществлено с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдать ООО «Ямщикъ-такси» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Комиссии

Члены Комиссии

О.А. Чуракова

Е.М. Слаутина

ООО «Ямщикъ-такси»

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«21» июня 2013 года
Красноярск

г.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления – начальник аналитического отдела, Харченко О.П., члены Комиссии: Слаутина Е.М. - специалист-эксперт, Чуракова О.А. – заместитель начальника отдела, на основании своего решения от 21.06.2013 по делу № 161 о признании ненадлежащей рекламы, распространяемой ООО «Ямщикъ-такси» (<...>) и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Ямщикъ-такси» (<...>) в течение 10 дней с момента получения настоящего предписания осуществить действия, направленные на прекращение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в части нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. ООО «Ямщикъ-такси» (<...>) представить в течение 5 дней с момента исполнения пункта 1 настоящего предписания в Красноярское УФАС России доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе Российской Федерации.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Красноярское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц – от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

О.П. Харченко

Члены Комиссии

О.А. Чуракова

Е.М. Слаутина

Слаутина Елена Михайловна

(391) 265-02-19