

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 06-03-13/20

29 ноября 2013 года
Мурманск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия Мурманского УФАС), рассмотрев материалы дела от 15.08.2013 № 06-03-13/20 по признакам нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) по факту несанкционированной рекламной рассылки смс-сообщения на мобильный телефон гражданина <Ч...>, в присутствии заявителя <Ч...> и индивидуального предпринимателя Никулина, в действиях которого усматриваются признаки нарушения рекламного законодательства.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило заявление гражданина <Ч...> по поводу рекламной рассылки смс-сообщения на принадлежащий ему мобильный номер телефона от абонента «Taxi333777», без получения предварительного согласия гражданина.

Заявитель сообщает, что 12 сентября 2013 г. в 10.40 от отправителя «Taxi 333777» поступило несанкционированное рекламное смс-сообщение: *«Поздравляем! Скидка 20% на все поездки». Ваш номер дисконтной карты 777, проговаривайте её при совершении заказа. ДС «Такси 33777»* (представлен скриншот). Гражданин указывает, что не давал свое согласие на рассылку и просит пресечь нарушение рекламного законодательства и возбудить административное производство в отношении рекламораспространителя.

В соответствии со статьей 3 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.

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 18 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.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 ФЗ «О связи» под электросвязью понимаются - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В ходе заседания были изучены представленные материалы и заслушаны доводы заявителя <Ч...> и объяснения ИП Никулина, а также рассмотрено содержание рекламных смс-сообщений.

По своему содержанию рекламное смс - сообщение, привлекает внимание к объекту рекламирования: такси «Taxi333777», формирует и поддерживают интерес к услугам и предложению такси «Скидка20% на все поездки» », продвигает услуги пассажирских перевозок «такси «Taxi333777» на рынке.

Комиссия Мурманского УФАС определила объект рекламирования: такси «Taxi333777».

Содержание распространенной предпринимателем информации не свидетельствует, что она предназначена конкретному физическому лицу, до которого информация доведена (распространена) и на восприятие которого непосредственно направлена, что позволяет сделать вывод о ее предназначении для неопределенного круга лиц.

Поскольку указанные sms-сообщения были направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом о рекламе они являются рекламой.

Заявитель <Ч...> в ходе рассмотрения дела пояснил, что пользовался услугами такси «333777», однако свое согласие на рассылку рекламы не давал. Кроме того, заявитель сообщил, что неоднократно письменно обращался на сайт компании с просьбой прекратить рассылку рекламы на его номер мобильного телефона, но рассылка продолжалась.

ИП Никулин не отрицал, что сообщение от заявителя поступало на электронную

почту компании, однако по техническим причинам ИП Никулин не смог удалить телефон абонента <Ч...> из базы рассылки.

Индивидуальный предприниматель Никулин пояснил, что действовал по указанному алгоритму сайта <http://smsorg.ru>, что в результате привело к нарушению рекламного законодательства. На указанном сайте доводится информация по организации смс-рассылки.

Договор по передаче сообщений и акт выполненных работ отсутствует, так как регистрация и оплата услуг по передаче смс-сообщений производилась через сайт <http://smsorg.ru> без документального подтверждения.

Клиентская база по рассылке смс-сообщений формировалась исключительно по номерам телефонов пассажиров, которые в прошлом пользовались услугой такси «333777». Никаких смс-сообщений по случайным номерам абонентов не производилось.

ИП Никулин не представил доказательств того, что <Ч...> давал свое согласие на получение рекламной информации.

ИП Никулин признает, что нарушил рекламное законодательство, раскаивается и обязуется впредь не нарушать закон.

Комиссия Мурманского УФАС, принимая во внимание, что ИП Никулин осуществил фактическое доведение рекламы до сведения потребителей, а также учитывая отсутствие в материалах дела доказательств наличия согласия абонента <Ч...> на получение рекламы, пришла к выводу о том, что распространенная посредством смс-сообщений информация, направленная на привлечение внимания к услугам «Taxi333777», является ненадлежащей рекламой, нарушающей требования, установленные пунктом 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно статье 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение указанной нормы несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителями является индивидуальный предприниматель Никулин.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Поздравляем! Скидка 20% на все поездки». Ваш номер дисконтной карты 777, проговаривайте её при совершении заказа. ДС «Такси 33777», распространенную по сетям электросвязи, в виде смс-сообщения 12.09.2013 г. без предварительного согласия абонента на получение рекламы, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Признать рекламодателем индивидуального предпринимателя Никулина, который осуществил распространение рекламы по сетям электросвязи в виде смс-сообщений без предварительного согласия абонента.

3. Выдать предписание ИП Никулину о прекращении распространения рекламных СМС – сообщений на мобильные телефоны абонентов без их предварительного согласия и обеспечить соблюдение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мурманского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя Никулина.

Резолютивная часть решения объявлена 29 ноября 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 декабря 2013 года.

В соответствии со статьей 37 Закона о рекламе решение и предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-03-13/25

29 ноября 2013 года
Мурманск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), на основании своего решения от 06.09.2013 года по делу № 06-03-13/20 о признании рекламы: *«Поздравляем! Скидка 20% на все поездки». Ваш номер дисконтной карты 777, проговаривайте её при совершении заказа. ДС «Такси 33777»*, распространенной по сетям электросвязи, в виде смс-сообщений 12.09.2013г. без предварительного согласия абонента на получение рекламы ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального Закон « О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Рекламораспространителю индивидуальному предпринимателю Никулину с момента получения предписания прекратить распространение рекламных смс – сообщений на мобильные телефоны абонентов без их предварительного согласия и обеспечить соблюдение части 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ.

2. Исполнить предписание и известить УФАС по Мурманской области до 20 декабря 2013 года.

Предписание оглашено 29.11.2013 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ФАС России вправе в соответствии с частью 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.