

РЕШЕНИЕ

по делу № 361/2012-Р

«29» октября 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., заместитель руководителя - начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

члены Комиссии: Колупаева Е.В., Грачева Д.В., Ушатикова Н.А.,

рассмотрев дело № 361/2012-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы ООО «Центральное агентство недвижимости», посредством сотовой связи, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе рекламораспространителя – начальника отдела рекламы ООО «Центральное агентство недвижимости» <...> (доверенность от 26.10.2012г. № б/н), в присутствии представителя заявителя – <...> (доверенность от 03.11.2012г. № б/н)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 08.10.2012г. поступило заявление от <...> (вх. №3498) о том, что 12.09.2012г. в 12 час 35 мин на его телефонный номер – <...>, поступило сообщение рекламного характера следующего содержания: «Сто квартир в новостройках со скидкой до 100000 рублей. Тел. 961-961», отправитель «961961».

Из материалов. Приложенных к заявлению следует, что телефонный номер <...> , принадлежит ООО «Центральное агентство недвижимости».

В своих объяснениях (от 25.10.2012г. вх. №3794) ООО «Центральное агентство недвижимости» нарушение рекламного законодательства полностью признает. При подписании договора на риэлторское обслуживание, клиент ООО «Центральное агентство недвижимости» дает согласие на автоматическое получение смс-уведомлений и электронных рассылок о проводимых компанией акциях, скидках, новых услугах и прочей информации в соответствии с реквизитами и адресами, которые клиент указывает в договоре. Рассылка смс-уведомлений осуществляется только тем клиентам, которые дали свое согласие на получение сообщений.

Отправка рекламного сообщения заявителю произошла по следующей причине. Во время экспорта телефонных номеров клиентов из базы произошел сбой и случайно был добавлен телефонный номер – <...>. Ответственный за выгрузку телефонных номеров клиентов <...>, начальник отдела рекламы не проверил полученный список, поэтому <...> было получено сообщение. Ошибка устранена и в будущем не повторится.

Рассмотрев материалы дела, и выслушав доводы лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам.

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

Реклама ООО «Центральное агентство недвижимости» имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению на рынке.

В силу части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством 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 ООО «Центральное агентство недвижимости» не выражал.

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

Согласно статье 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.

Комиссия установила, что рекламодатель - ООО «Центральное

агентство недвижимости» такого согласия от абонента <...> не получало.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Рекламодателем указанной выше рекламы является ООО «Центральное агентство недвижимости» <...>.

Руководствуясь частью 2 пункта 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Центральное агентство недвижимости»: «Сто квартир в новостройках со скидкой до 100000 рублей», распространяемую посредством сотовой связи на абонентский номер <...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать рекламодателю предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.
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 29 октября 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

«29» октября 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: Колупаева Е.В., Грачева Д.В., Ушатикова Н.А.,

на основании своего решения от 29 октября 2012 года по делу № 361/2012-Р о признании ненадлежащей рекламы ООО «Центральное агентство недвижимости»,

распространяемой посредством смс-рассылки, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Центральное агентство недвижимости» в 5-ти дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно, распространение ненадлежащей рекламы, противоречащей требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Центральное агентство недвижимости» представить в Рязанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 08 ноября 2012 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Рязанское УФАС России вправе в соответствии с п.2.4 ст. 19.5 КоАП РФ наложить административный штраф на должностных лиц 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.