

РЕШЕНИЕ

по делу № 150/2013-Р

«07» октября 2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, в составе: <...>

рассмотрев дело № 150/2013-Р по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившихся при распространении смс-рекламы ООО «Ай-Шин» на телефонный номер <...>, в отсутствие представителей:

заявителя - КПК «Сберкасса 24», уведомлен надлежащим образом (почтовое отправление №39000057956239 с определением об отложении рассмотрения дела № 150/2013-Р вручено 01.10.2013г.);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства - ООО «Ай-Шин» (ходатайство от 07.10.2013г. о рассмотрении дела без участия общества),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 06.05.2013г. вх. №1529 поступило заявление КПК «Сберкасса 24» о том, что 08.04.2013г. на телефонный номер <...> поступило смс-сообщение: «У НАС ЕСТЬ ШИНЫ, ДИСКИ ДЛЯ ВАШЕЙ МАШИНЫ WWW.kolesaPro.ru 8(499)7032233», отправитель avto shini без получения предварительного согласия КПК «Сберкасса 24» на рассылку ему смс-рекламы.

Указанный в смс-сообщении телефонный номер <...> (499)7032233 указан как контактный на сайте <http://www.kolesapro.ru>. На сайте указано, что компания kolesaPro (ИП Деружинский Сергей Васильевич ОГРНИП 308505012700040) осуществляет услуги по ремонту шин и дисков, шиномонтажные услуги, межсезонное хранение шин, дисков, а также колес в сборе, предсезонная подготовка колес к эксплуатации.

Ознакомившись с определением о возбуждении дела № 150/2013-Р по признакам нарушения рекламного законодательства ООО «Ай-Шин» представило в адрес Рязанского УФАС России объяснение (от 07.08.2013г вх. 2667), из которого следует, что была допущена ошибка при занесении информации на страницу «о компании» на сайте <http://www.kolesapro.ru>, которая заключалась в неправильном внесении сведений вместо ООО «Ай-Шин» был указан ИП Деружинский Сергей Васильевич (ОГРНИП 308505012700040).

ООО «Ай-Шин» 17.10.2011г. был заключен договор <...> с ИП Егоровым Е.А. на разработку программного обеспечения – создание сайта kolesapro.

Генеральным директором ООО «Ай-Шин» <...> 17.07.2012г. заключен договор <...> с ЗАО «Регистратор Р01» (ИНН 7728524549) на регистрацию сайта на web-сервере по адресу www.r01.ru.

Между ООО «Ай-Шин» и ИП Егоровым Е.А. заключен договор № WS-1202 на

обслуживание веб-сайта <http://www.kolesapro.ru>.

На сайте <http://www.kolesapro.ru> указаны номера телефонов зарегистрированных на ООО «Ай-Шин» по следующим договорам:

- агентский договор <...> от 11.04.2012г. на телефонный номер <...> (499)703-22-33;
- договор <...> от 01.08.2012г. на телефонный номер <...> (499)703-22-33;
- договор оказания услуг <...> от 05.06.2013г. на телефонный номер <...> (800)500-6564.

В адрес ИП Егорова 24.07.2013г. было направлено письмо о выявленной недостоверной информации на сайте <http://www.kolesapro.ru> в разделе «о компании» в части реквизитов организации. В рамках договора <...> от 01.04.2012г. по заданию ООО «Ай-Шин» (задание №17 от 25.07.2013г.) ИП Егоров Е.А., указал на сайте достоверную информацию на странице «о компании» в части реквизитов ООО «Ай-Шин».

На заседании Комиссии 26.09.2013г. генеральный директор ООО «Ай-Шин» <...> (Приказ №1 от 13.09.2010г.) заявил, что рассылку смс-рекламы общество осуществляет самостоятельно. Смс-рекламу такого же содержания, как и поступила на телефонный номер – <...> общество распространяло, но только своим клиентам. КПК «Сберкасса 24» не является клиентом ООО «Ай-Шин».

<...> также не исключает направление менеджером рекламного смс-сообщения ошибочно, либо возможность обращения сотрудников КПК «Сберкасса 24» в ООО «Ай-Шин» с указанием телефона <...>.

Рассмотрев все представленные документы и сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Направленная путем смс-сообщений 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 имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

В силу 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.

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 17.07.1999 № 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, но не отправителями, сообщений.

Рекламораспространитель, 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 рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Информация, содержащаяся в смс-сообщении, полученном КПК «Сберкасса 24» о шинах и дисках для машины относится к деятельности ООО «Ай-Шин». Указанный сайт www.kolesapro.ru, а также телефонный номер <...> (499)7032233 принадлежит ООО «Ай-Шин». Рассылка смс-рекламы осуществлялась в интересах общества.

ООО «Ай-Шин» не представило информацию о лице, указавшем телефонный номер <...>. Вместе с тем, рекламное смс-сообщение поступило на телефонный номер КПК «Сберкасса 24».

Согласно договору об оказании услуг связи <...> от 26.08.2010г. КПК «Сберкасса 24» является абонентом телефонного номера<...>. Из объяснений РРО Центрального филиала ОАО «Мегафон» (от 02.10.2013г. №3408ф), представленных в ходе рассмотрения дела № 150/2013-Р указанный телефонный номер ранее никому не принадлежал.

В соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Таким образом, ООО «Ай-Шин» (ул. Шоссейная, д. 90, строение 11, г. Москва, 109383, д. 16, стр. 4, г. Москва, 127018) является рекламораспространителем.

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

В соответствии с пунктом 12.8.1 Устава ООО «Ай-Шин» оперативное руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества – генеральным директором, осуществляющим свои полномочия на основании заключаемого с ним договора (контракта), избираемый (и освобождаемый от должности) общим собранием участников сроком на 3 года.

В соответствии с Приказом №1 от 13.09.2010г. генеральным директором ООО «Ай-Шин» является <...>.

Генеральный директор ООО «Ай-Шин» <...> в своем объяснении (от 07.08.2013г. вх. 2667) признает, что им не проведен надлежащий контроль способа распространения рекламы. Прямого умысла у генерального директора нарушить часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не было.

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 «Ай-Шин»: «У НАС ЕСТЬ ШИНЫ, ДИСКИ ДЛЯ ВАШЕЙ МАШИНЫ WWW.kolesaPro.ru 8(499)7032233, распространяемую посредством сотовой связи на телефонный номер КПК «Сберкасса 24» - <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Ай-Шин» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
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 17 октября 2013г.

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

«17» октября 2013 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>,

на основании своего решения от 17 октября 2013 года по делу № 150/2013-Р о признании ненадлежащей рекламы: «У НАС ЕСТЬ ШИНЫ, ДИСКИ ДЛЯ ВАШЕЙ МАШИНЫ WWW.kolesaPro.ru 8(499)7032233», распространяемой посредством сотовой связи на телефонный номер <...>, 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 «Ай-Шин» в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно, распространение ненадлежащей рекламы на телефонный номер <...> , поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Ай-Шин» представить в Рязанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 01 ноября 2013 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.