

РЕШЕНИЕ

по делу № 358/2012-Р

«30» 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: Грачева Д.В., Ушатикова Н.А.,

рассмотрев дело № 358/2012-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы ООО «Олимп-Франчайзинг», посредством сотовой связи, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (по данным официального сайта Почта-России почтовое отправление № 39000052976430 вручено 18.10.2012г. по юридическому адресу), в присутствии представителя ОАО «МегаФон» – <...> (доверенность в порядке передоверия 62 АБ 0210052 от 06.06.2012г.), в присутствии заявителя - <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 08.10.2012 г. поступило заявление от <...> (вх. №3500) о том, что 11.09.2012г. в 11 ч 03 мин на его телефонный номер – <...>, поступило сообщение рекламного характера, следующего содержания: *«Заправский дарит деньги! Заправьте 2 картриджа и получите 100 рублей на телефон до 30.09! Ваш код:RZ1065, Наш тел.:996-446»*, отправитель «ZAPRAVSKI».

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

Из материалов, приложенных к заявлению следует, что телефонный номер <...> , исходя из данных анкеты, размещенной на сайте телефонной справочной Рязани «Евросс» www.eurossr.ru, принадлежит торгово-сервисной компании Заправкин, организационно-правовая форма которого ООО «Олимп - Франчайзинг».

Реклама торгово-сервисной компании Заправкин имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

В соответствии с выпиской из Реестра Российской системы и плана нумерации (Реестр публикуется на сайте Федерального агентства связи) телефонный номер <...> на который поступило смс-сообщение с рекламой - <...> закреплен за ОАО «МегаФон» (<...>).

Представитель ОАО «Мегафон» <...> на заседании комиссии заявила, что между Центральным филиалом ОАО «Мегафон» (далее – Оператор связи) и <...> (далее – абонент) заключен договор об оказании услуг радиотелефонной связи №868 от 04.10.2012г., номер телефона <...>.

Под услугами связи Закон о связи определяет деятельность Оператора по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений.

Центральный филиал ОАО «Мегафон» не является рекламодателем сообщения, пришедшего <...> 11.09.2012г. в 11 час. 03 мин. на номер <...>: «Заправский дарит деньги! Заправьте 2 картриджа и получите 100 рублей на телефон до 30.09 Ваш код: RZ1065, Наш тел: 996-446», отправитель: «ZAPRAVSKI», а в рамках исполнения договорных обязательств перед Абонентом обеспечило передачу по сети подвижной связи короткого текстового сообщения, адресованного Абоненту. Никаких технических и фактических действий по формированию содержания таких сообщений, а также выборку их получателей и отправку сообщения ОАО «Мегафон» не осуществляло.

Кроме того, у ОАО «Мегафон» отсутствуют договорные отношения с ООО «Олимп-Франчайзинг» (<...>), как рекламодателем на распространение рекламных сообщений по сетям подвижной связи ОАО «Мегафон» на территории Рязанской области.

Согласие абонента на получение рекламы должно быть получено лицами, осуществившими отправку сообщения с содержанием «Заправский дарит деньги! Заправьте 2 картриджа и получите 100 рублей на телефон до 30.09 Ваш код: RZ1065, Наш тел.: 996-446», отправитель: «ZAPRAVSKI» на номер абонента, а не ОАО «Мегафон».

Также сообщаем, что у ОАО «Мегафон» договора на оказание услуг связи на номер телефона «ZAPRAVSKI» не существует.

Согласно статьи 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.

За нарушение части 1 статьи 18 в соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе №358/2012-Р от 15.10.2012г. у ООО «Олимп-Франчайзинг» были запрошены сведения для рассмотрения дела, в том числе мотивированное объяснение по существу предъявленного нарушения. Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе №358/2012-Р от 15.10.2012г. направлено 16.10.2012г. по юридическому адресу ООО «Олимп-Франчайзинг» (<...>) и получено 18.10.2012г.

На момент рассмотрения дела 30.10.2012г. Комиссия не получила никакого мотивированного объяснения от ООО «Олимп-Франчайзинг», подтверждающего согласие <...> на получение вышеуказанной рекламы.

На основании того, что рекламодателем считается лицо, совершившее действия по доведению рекламы до потребителя, а в поле рекламного смс-сообщения «отправитель» числится «ZAPRAVSKI», организационно-правовая форма которого ООО «Олимп-Франчайзинг», следовательно рекламодателем выступает ООО «Олимп-Франчайзинг» (<...>).

<...> предварительного, а также никакого согласия на получение рекламного смс-сообщения ООО «Олимп-Франчайзинг» не выражал.

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 «Олимп-Франчайзинг»: «*Заправский дарит деньги! Заправьте 2 картриджа и получите 100 рублей на телефон до 30.09! Ваш код:RZ1065, Наш тел.:996-446*», распространяемую посредством сотовой связи на абонентский номер <...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Олимп-Франчайзинг» 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

«30» 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: Грачева Д.В., Ушатикова Н.А.,

на основании своего решения от 30 октября 2012 года по делу № 358/2012-Р о признании ненадлежащей рекламы ООО «Олимп-Франчайзинг», 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 «Олимп-Франчайзинг» 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», т.е. рассылку смс-рекламы на номер <...> гражданина <...> без получения от него согласия на такую рассылку.

2. ООО «Олимп-Франчайзинг» представить в Рязанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 16 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.