

РЕШЕНИЕ

по делу №105/2012-Р

«25» апреля 2012 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Ерошина Я.А., заместитель руководителя - начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции, члены Комиссии - Диманд Р.В., ведущий специалист-эксперт, Колупаева Е.В., специалист-эксперт, Казенина Ю. А., специалист 1-го разряда, Ушатикова Н.А., специалист 1-го разряда,

рассмотрев дело № 105/2012-Р по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившихся в распространении сообщения рекламного характера компании «Элекс» посредством сотовой связи,

в присутствии представителя рекламораспространителя по делу ООО «Интертех» - <...>(доверенность <...>), заявителя <...> (паспорт <...> <...>) и его представителя <...> (доверенность <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 19 марта 2012 г. поступило заявление от <...>(вх. №738) о том, что 16.03.2012г. в 12 ч 15 мин на его сотовый номер – <...>, поступило сообщение рекламного характера, следующего содержания: «17 марта открытие инновационного салона Элекс Цифровой! Каждому покупателю призы и подарки! Первомайский проспект, 29/2», отправитель Elex.

Данная 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»).

Из материалов, приложенных к заявлению (скриншоты официального сайта компании «Элекс» - www.elex.ru) следует, что салон «Элекс Цифровой» принадлежит компании «Элекс», организационно-правовая форма которого ООО «Интертех».

В письменных объяснениях по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, рекламораспространитель ООО «Интертех» заявляет следующее.

16.03.2012г. производилась рекламная смс рассылка по случаю открытия магазина Элекс Цифровой. База данных номеров, по которой производилась рассылка, составлена из покупателей сети магазинов Элекс в г. Рязани, давших согласие на использование своих персональных данных.

Покупатель <...> совершил покупки 16 и 20 ноября 2011г. в магазине Элекс-Театральная, предоставив свои персональные данные для дальнейшего гарантийного обслуживания, которые из-за сбоя системы 1С при выгрузке данных ошибочно попали в рекламную базу сети магазинов Элекс.

После получения претензии от покупателя <...>, его персональные данные были незамедлительно удалены из рекламной базы данных покупателей магазина

Элекс.

ООО «Интертех» в своих объяснениях признала факт нарушения законодательства о рекламе.

Реклама компании «Элекс» 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель предварительного согласия на получение рекламных сообщений от компании «Элекс» не выражал (товарные чеки <...>).

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 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.

В силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», не соответствующая требованиям законодательства РФ, является ненадлежащей.

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

Рекламораспространителем является ООО «Интертех» (юридический адрес: <...>).

Руководствуясь частью 2 пункта 2 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 компании «Элекс»: «17 марта открытие инновационного салона Элекс Цифровой! Каждому покупателю призы и подарки! Первомайский проспект, 29/2», распространяемую с помощью сетей электросвязи – сотовой связи, в виде смс-сообщения ООО «Интертех», поскольку ей нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о нарушении рекламного законодательства не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу управления для возбуждения дела об административном правонарушении по статье 14.3 КоАП РФ в отношении виновных лиц.

Решение изготовлено в полном объеме «28» апреля 2012г. Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.