

Решение

23 января 2014 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель
Комиссии: Л.Н. Галичина – заместитель руководителя Челябинского УФАС России — начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены
Комиссии: Л.Р. Штепа — специалист 1-го разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены
Комиссии: Н.В. Соболев - ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

рассмотрев дело №88-2013, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Викимарт» по факту распространения рекламы с использованием телефонной связи абоненту <...>, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителя по доверенности общества с ограниченной ответственностью «Викимарт» (далее — ООО «Викимарт»), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило заявление жителя г. Челябинска о распространении рекламы по сетям электросвязи на его мобильный телефонный номер <...> от отправителя с буквенным обозначением «Wikimart».

Из заявления следует, что согласие на данную рассылку заявитель не давал.

В целях установления рекламораспространителя рекламы Челябинским УФАС России направлен запрос оператору связи заявителя, ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком».

По сведениям ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком», SMS-сообщения от отправителя «Wikimart» направлены через SMS-центр ОАО «Вымпел-Коммуникации».

По сведениям ОАО «Вымпел-Коммуникации», согласно договору от 20.06.2011 №381637923, заключенному с ООО «ИнфоБип», лицом, которое распространяет рекламу путем рассылки SMS-сообщений от отправителя «Wikimart», является ООО «ИнфоБип».

ООО «ИнфоБип» представил письменные пояснения и договор от 24.05.2013 №24052013-144, заключенный с ООО «Викимарт», из которого следует, что заказчиком отправки рекламных SMS-сообщений является ООО «Викимарт».

ООО «Викимарт» пояснило, 24 февраля 2011 года, гражданин <...>, осуществил регистрацию на интернет-сайте www.wikimart.ru, принадлежащем ООО «Викимарт» и произвел оформление заказа «Тренажер гироскопический PowerMotion». При заполнении формы регистрации на интернет-сайте <...> указал свой контактный номер телефона <...>, а также согласился с условиями «Пользовательского соглашения». Согласно техническим требованиям пользователь не может осуществить регистрацию и оформить заказ на сайте без своего согласия с условиями «Пользовательского соглашения». Пунктом 3.11 «Пользовательского соглашения» предусмотрено предоставление пользователем своего согласия на получение рассылки с рекламно-информационными материалами о деятельности торгового центра «Викимарт».

Рассмотрение материалов дела приводит Комиссию к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

24 июля 2013 года в 21:22:24 и в 21:53:58 заявителю, который является абонентом телефонного номера <...>, от ООО «Викимарт» поступили рекламные СМС-сообщения с текстом: «Нам очень важно Ваше мнение! Оставьте, пожалуйста, отзыв. А Викимарт дарит Вам 400 рублей. Подробности в почту.

Согласие на получение данной рассылки заявитель не давал.

Представленная ООО «Викимарт» из базы данных клиентов онлайн торгового центра «Викимарт» копия изображения этапа регистрации пользователя на интернет-сайте www.wikimart.ru не содержит даты её заполнения, фамилию, имя, отчество пользователя, тем самым не позволяет Комиссии идентифицировать личность человека, который произвел регистрацию.

Документальных доказательств того, что <...> был ознакомлен с условиями «Пользовательского соглашения» онлайн торгового центра «Викимарт» и тем самым выразил свое согласие на получение рекламы в материалы дела не

представлено.

Более того, абонент обратился в ООО «Викимарт» по номеру +74997500103, с требованием о прекращении рекламной СМС-рассылки на его абонентский номер <...> <...>, но и после этого реклама от ООО «Викимарт» поступила на телефонный номер абонента.

В связи с тем, что абонент <...> указывает, что не давал своего согласия на распространение рекламы по сетям телефонной связи, а ООО «Викимарт» не представлены доказательства получения такого согласия, реклама признается направленной без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Таким образом, реклама, распространенная ООО «Викимарт» абоненту <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем рекламы, поступившей по сетям телефонной связи от отправителя с буквенным обозначением «Wikimart» абоненту <...>, является ООО «Викимарт» как лицо, осуществившее распространение СМС-сообщений рекламного характера.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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, распространенную ООО «Викимарт» на абонентский номер <...> с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Викимарт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления

Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Викимарт» и его должностного лица.

Решение изготовлено в полном объеме 05 февраля 2014 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

А.Н. Галичина

Члены Комиссии

А.Р. Штепа

Н.В. Соболев