

РЕШЕНИЕ

16 марта 2011г.
г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Артахов А.Б. – заместитель руководителя - начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ;
члены Комиссии: Гаврилов В.Д. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Ширинская В.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 120/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламы в виде SMS-сообщений на телефонный номер абонента мобильной связи без его предварительного согласия, содержащей сведения: «Дарим до 5000 рублей при покупке компьютера или ноутбука! www.solwin.ru», и в которой не указаны сроки проведения предлагаемого в ней стимулирующего мероприятия, в чем усматриваются признаки нарушения ст.9, п.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии:

- заявителя гр. Пашкова Д.В. (ул. Содружества, 39/2, кв. 180, г. Ростов-на-Дону, 344100),
- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ООО «Компьютериум», (ул. Тургеневская, 43/44, г. Ростов-на-Дону, 344002) по доверенности Ложевской Е.А.,

УСТАНОВИЛА:

17.01.2011г. в Ростовское УФАС России поступило заявление гражданина Пашкова Д.В. (ул. Содружества, 39/2, кв. 180, г. Ростов-на-Дону, 344103), в котором сообщается о фактах неоднократного поступления на его телефонный номер сотовой связи рекламных сообщений в виде SMS без его на то согласия, содержащих следующие сведения: «Дарим до 5000 рублей при покупке компьютера или ноутбука! www.solwin.ru» (представлены распечатки текста рекламного SMS-сообщения и детализации счетов от 01.12.2010г. и от 05.01.2011г.).

Установлено, что под брендом «SOLWIN» деятельность в г. Ростове-на-Дону, в том числе в торговых салонах по ул. Седова, 5 и пр. Нагибина, 35А, осуществляет ООО «Компьютериум» (адрес места нахождения юридического лица: ул. Тургеневская, 43/44, г. Ростов-на-Дону, 344007; ОГРН 102610269136; ИНН 6164091015).

Согласно ч.1 ст.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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как следует из заявления, после получения первого рекламного сообщения 01.12.2010г. заявитель обратился в компанию «SOLWIN» по телефону с просьбой исключить его номер телефона из списка рассылки SMS-сообщений. Однако, несмотря на его просьбу, 05.01.2011г. на его номер телефона вновь поступило рекламное сообщение того же содержания. Представлены детализации счетов за 01.12.2011г. и за 05.01.2011г., подтверждающие факт входящих SMS-сообщений в указанные дни от отправителя - «SOLWIN».

Заявитель также отмечает, что с компанией «SOLWIN» никогда не имел ни каких отношений, не приобретал компьютерные комплектующие, не пользовался услугами их сервисного центра, а также никогда не был в салонах компании «SOLWIN» и никогда не заполнял никаких анкет и иных документов.

Из содержания вышеназванной рекламы следует, что в ней сообщается о мероприятии, условием участие, в котором является приобретение определенного товара.

В соответствии со ст. 9 ФЗ «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие),

должны быть указаны:

1) сроки проведения такого мероприятия;

2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Вместе с тем, в рассматриваемом рекламном SMS-сообщении отсутствуют сведения о сроках проведения предлагаемого в нем стимулирующего мероприятия.

Приведенные выше факты указывают на наличие в вышеназванной рекламе признаков нарушения ст.9, ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Изложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения в отношении ООО «Компьютериум» дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

25.02.2011г. (вх. № 2798) ООО «Компьютериум» представило письменное объяснение, в котором по факту распространения рекламы по сетям электросвязи сообщается, что «в магазинах при получении дисконтных карт клиенты добровольно заполняют карточки, где указывают свои контактные данные, а также номер телефона, на который должна будет осуществлена рассылка SMS-сообщений, чем подтверждают свое добровольное согласие на получение информации (рекламы) по сети электросвязи». В объяснении также подтверждается факт обращения 01.12.2010г. Заявителя по телефону в компанию «SOLWIN» с просьбой исключить его номер телефона из списка рассылки SMS-сообщений. Указывается также следующее обстоятельство: «Так как список клиентов очень велик, возможно, произошел сбой базы в связи с чем произошла ошибочная рассылка рекламы на телефон заявителя».

ООО «Компьютериум» не представило документальное подтверждение получения Заявителем указываемой выше дисконтной карты.

По факту отсутствия в указанной выше рекламе сведений о сроках проведения предлагаемого в нем стимулирующего мероприятия ООО «Компьютериум» не представило письменных объяснений.

11.03.2011г. от Заявителя в дополнение к ранее написанному заявлению поступило заявление (вх. № 3810), в котором сообщается о новых фактах поступления от абонента «SOLWIN» на его телефонный номер мобильной связи рекламного SMS-сообщения без его предварительного согласия, содержащее следующий текст: «Подарок? С 14 февраля по 8марта Вас ждет 100 бонусов!!! www.solwin.ru». Представлена детализация счета за 14.02.2011г., констатирующая факт поступления 14.02.2011г. в 12:34:28 на телефонный номер <...> от отправителя «SOLWIN» указанного SMS-сообщения.

На заседании Комиссии 16.03.2011г. представитель ООО «Компьютериум» по доверенности Ложевская Е.А. привела те же доводы, что и в письменном объяснении (вх. № 2798 от 25.02.2011г.). По факту отсутствия в рекламе сведений о сроках проведения предлагаемого в нем стимулирующего мероприятия объяснения не были даны.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Обстоятельства дела свидетельствуют о том, что в вышеназванной рекламе, являющейся рекламой стимулирующего мероприятия, отсутствуют сведения о сроках проведения такого мероприятия, а также о том, что данная реклама была распространена по сети электросвязи при помощи рассылки SMS-сообщений без получения предварительного согласия абонента, что указывает на несоответствие данной рекламы требованиям ст.9 и ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В силу п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, несоответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6,7 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст.9 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель; за нарушение ст.18 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламораспространитель.

В данном случае, в силу п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем указанной выше рекламы является ООО «Компьютериум», как продавец указанных в рекламе товаров.

Поскольку в детализации счетов в графе номера телефона отправителя указано наименование - «SOLWIN», имеются основания считать ООО «Компьютериум» лицом, распространившим вышеназванную рекламу путем ее рассылки при помощи SMS-сообщений, то есть в силу п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе» - рекламораспространителем.

В соответствии с ч.4 ст.38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Компьютериум» не представило доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения вышеназванной рекламы, что дает основания для выдачи ООО «Компьютериум»

предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь п.2 ч.1 ст.33, ч.1 ст.36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую 01.12.2010г. и 05.01.2011г. по сети сотовой связи в виде SMS-сообщений без предварительного согласия абонента, содержащую сведения: «Дарим до 5000 рублей при покупке компьютера или ноутбука! www.solwin.ru» без указания сроков проведения предлагаемого в ней стимулирующего мероприятия (отправитель «SOLWIN»), поскольку в ней нарушены требования ст.9, ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

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

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 17.03.2011г.

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

Председатель Комиссии: А.Б. Артахов

Члены Комиссии: В.Д. Гаврилов, В.В. Ширинская

ПРЕДПИСАНИЕ № 112/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

16 марта 2011 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Артахов А.Б. – заместитель руководителя - начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ;

члены Комиссии: Гаврилов В.Д. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Ширинская В.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

на основании своего решения от 16.03.2011 года по делу № 120/04 о признании ненадлежащей рекламы, распространяемой 01.12.2010г. и 05.01.2011г. по сети сотовой связи в виде SMS-сообщений без предварительного согласия абонента, содержащей сведения: «Дарим до 5000 рублей при покупке компьютера или ноутбука! www.solwin.ru» без указания сроков проведения предлагаемого в ней стимулирующего мероприятия (отправитель «SOLWIN» - ООО «Компьютериум»), поскольку в ней нарушены требования ст.9, ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч.ч. 1, 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе», п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Компьютериум» в **5-дневный** срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, указать в вышеназванной рекламе сроки проведения предлагаемого в ней стимулирующего мероприятия, а также не распространять данную рекламу по сети электросвязи (сотовой телефонной связи) без предварительного согласия абонента или прекратить ее распространение.

2. ООО «Компьютериум» представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до **04.04.2011г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ростовское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц в размере от двенадцати до двадцати тысяч рублей. В силу ст. 2.4. КоАП РФ совершившие административное правонарушение индивидуальные предприниматели несут административную ответственность как должностные лица.

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

Председатель Комиссии: А.Б. Артахов

Члены Комиссии: В.Д. Гаврилов, В.В. Ширинская