

Горелову Е.А.

пр. Маршала Жукова, д.78, корп.1, кв.131

г. Санкт-Петербург, 198260

ИП Мельниковой Н.А.

Ул. Угличская, д.42, кв.17

г. Ярославль, 150047

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11283(2)-15/8

29 июня 2015г.

г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии — Баженов А.Р.

Члены Комиссии — Емельянова С.Н.,

Симонова Т.А.,

рассмотрев дело №11283(2)-15/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 13.02.2015г. в 16:20 на телефонный номер «8-952-384-60-60» (оператор связи ОАО «Теле2-Санкт-Петербург»), принадлежащий гр. Горелову Е.А., смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «25 роз (50см) 2500р. 25 роз (80см) 3500р. Есть доставка! т.666-5-666» (отправитель – «+7-902-229-55-70», смс-центр – «+7-902-370-82-99»),

В отсуствии представителей:

заявитель – гр. Горелов Е.А. 198260, г. Санкт-Петербург, пр. Маршала Жукова, д.78, корп.1, кв.131) отсутствовал на рассмотрении дела (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом - Определением об отложении дела №11283(2)-15/8 (исх.№ 4458/8 от 18.05.2015г.);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Мельникова Н.А. (150014, г. Ярославль, Ул. Угличская, д.42, кв.17, ИНН 760604372496) (уведомлялось о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом - Определением об отложении дела №11283(2)-15/8 (исх.№ 4458/8 от 18.05.2015г.);

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№127-гр от 17.02.2015г.) гр. Горелова Е.А., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -952-384-60-60 (оператор связи ОАО «Теле2-Санкт-Петербург»), принадлежащий гр. Горелову Е.А., 13.02.2015г. в 16:20 поступило смс-сообщение следующего содержания: «25 роз (50см) 2500р. 25 роз (80см) 3500р. Есть доставка! т.666-5-666» (отправитель – «+7-902-229-55-70», смс-центр – «+7-902-370-82-99»).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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.

Как следует из текста заявления гр.Горелова Е.А., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления и дела, Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ЗАО «Ярославль-GSM» представило письменные пояснения, из которых следует, что федеральный номер «+7-902-229-55-70» принадлежит номерной ёмкости компании ЗАО «Ярославль-GSM», указанный номер представлен в пользование абоненту – ИП Мельниковой Н.А. (150014г., Ярославль, Ул. Угличская, д.42, кв.17, ИНН:760604372496), в соответствии с договором №4-1-2013 от 17.12.2012г.

ИП Мельникова Н.А. является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой в виде смс-сообщения от 13.02.2015г. В 16:20 следующего содержания: «25 роз (50см) 2500р. 25 роз (80см) 3500р. Есть доставка! т.666-5-666» (отправитель – «+7-902-229-55-70», смс-центр – «+7-902-370-82-99»).

2. Копией договора №4-1-2013 от 17.12.2012г., заключенного между ЗАО «Ярославль-GSM» и ИП Мельниковой Н.А.
3. Протоколом о начале оказания услуг по перелаче SMS- сообщений от 17.12.2012г.
4. Копиями платежных поручений №260 от 10.02.2015г., №267 от 20.02.2015г., №271 от 26.02.2015г.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи»), под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дела (в том числе на адрес, указанный в выписке ЕГРЮЛ). Однако, представители ИП Мельниковой Н.А. никаких документов в адрес Самарского УФАС России не представили и на рассмотрение дела не явились.

В соответствии с частью 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.

В данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщение: «25 роз (50см) 2500р. 25 роз (80см) 3500р. Есть доставка! т.666-5-666» (отправитель – «+7-902-229-55-70», смс-центр – «+7-902-370-82-99»), распространенное абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «25 роз (50см) 2500р. 25 роз (80см) 3500р. Есть доставка! т.666-5-666» (отправитель – «+7-902-229-55-70», смс-центр – «+7-902-370-82-99»), распространенная ИП Мельниковой Н.А. на телефонный номер «8-952-384-60-60» (оператор связи ОАО «Теле2-Санкт-Петербург»), принадлежащий гр. Горелову Е.А., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер заявителя, в этой связи Самарское УФАС России считает необходимым выдать ИП Мельниковой Н.А. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

На основании вышеизложенного и руководствуясь 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 смс-сообщения: «25 роз (50см) 2500р. 25 роз (80см) 3500р. Есть доставка! т.666-5-666» (отправитель – «+7-902-229-55-70», смс-центр – «+7-902-370-82-99»), распространенная ИП Мельниковой Н.А. на телефонный номер «8-952-384-60-60» (оператор связи ОАО «Теле2-Санкт-Петербург»),

принадлежащий гр. Горелову Е.А., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Мельниковой Н.А. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Резолютивная часть решения оглашена 24 июня 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме 29 июня 2015г.

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

Председатель Комиссии

А.Р. Баженов

Члены Комиссии

С.Н. Емельянова

Т.А.