

РЕШЕНИЕ по делу № 06-03-13/04

03 апреля 2013 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия Мурманского УФАС),

рассмотрев материалы проверки отдела «К» Управления министерства внутренних дел России по Мурманской области и материалы дела № 06-03-13/04 от 15.03.2013г. по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии индивидуального предпринимателя Крыловой Л.В. (ИНН 519015217186, юр. адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Самойловой, д.3, <...>, место нахождения: г. Мурманск, ул. Самойловой, д.3 магазин «Импульс»), в отсутствие заявителя <Р...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступили материалы проверки Управления министерства внутренних дел России по Мурманской области (далее - УМВД России по Мурманской области) по факту нарушения ИП Крыловой Л.В. пункта 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе), а именно рассылка посредством сети электросвязи (посредством мобильного телефона) рекламных сообщений без согласия на то получателя сообщения.

Отдел «К» УМВД России по Мурманской области по просьбе УФАС по Мурманской области провел проверку, изложенных в обращении гражданина <Р...> фактов распространения спам-сообщения по сети электросвязи.

Из обращения следует, что на мобильный телефон <Р...> (<...>), стали приходить рекламные смс-сообщения от магазинов «Cavaletto», «Covani»,

«Impuls», в которых он не приобретал товары и не имел дисконтных карт.

«Спам»- массовая рассылка коммерческой, политической и иной рекламы или иного вида сообщения лицам, не выразившим желания их получить.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе

реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама;

товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 18 Закона 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.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 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 ходе заседания были изучены материалы проверки отдела «К» УМВД России по Мурманской области, заслушаны объяснения индивидуального предпринимателя Крыловой Л.В., а так же рассмотрено содержание рекламных СМС-сообщений.

Из материалов проверки отдела «К» УМВД России по Мурманской области следует, что рассылка смс-сообщений на телефон <P...> (<...>) осуществлялась **21.12.2012 с номера «Cavletto»** «В салоне обуви Кавалетто новогодние скидки до50%, Смайловой, д.3»,

21.11.2012 с номера «Covani» «Мы открылись! Салон обуви Кованни на Коминтерна д.22. Всем покупателям подарки и скидки!»,

19.10.2012 и 19.12.2012 с номера «Impuls» «Уже в продаже коллекция зимней обуви м-н Импульс. Самойловой, д.3».

По своему содержанию рекламные смс - сообщения, привлекают внимание к объектам рекламирования: магазинам **«Cavletto» «Covani» «Impuls»**, формируют и поддерживают интереса к магазинам и продаваемым в них товарам. Сообщение не содержат указания на конкретного субъекта их получения, т.е. данная информация является рекламой.

Отделом «К» УМВД России по Мурманской области получены объяснения представителя ИП Крыловой Л.В., из которых следует, что в торговую сеть ИП Крылова Л.В. входят обувные магазины: «Cavletto», «Covani», « Impuls».

В рамках договора № SMSD0702/12-01АЧ от 07.02.2012, заключенного ООО «БИФРИ» (исполнитель) с ИП Крылова Л.В.(заказчик), Исполнитель принял на себя обязательство по оказанию Заказчику услуг по обработке и передаче смс-сообщений, формируемых ИП Крыловой Л.В. до SMS-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам.

Рассылка смс рекламы осуществлялась на номера клиентов ИП Крыловой Л.В., клиентская база телефонов создавалась предпринимателем с 2000 года.

По условиям договора ИП Крыловой Л.В. был выделен аккаунт на сайте www.smsdirect.ru, администратором которого является ООО «БИФРИ», в результате чего ИП Крылова Л.В. получила возможность посредством сайта производить со своего оборудования смс- рассылку путем ручного набора смс-сообщений и номеров абонентов, в том числе направлять смс-сообщения с любым текстом через программный комплекс ООО «БИФРИ».

Согласно пункту 2.3 Договора ИП Крылова Л.В. приняла на себя обязательства по получению согласия от абонентов на направление им смс-сообщений, при этом

ответственность за содержание смс-сообщения перед третьими лицами и факт их передачи лежит на ИП Крыловой Л.В.

ИП Крылова Л.В. в ходе рассмотрения дела не отрицала, что текст сообщения и номера телефонов клиентской базы передавала ООО «БИФРИ» для доставки смс-сообщений.

ИП Крыловой Л.В. пояснила, что клиентская база формировалась из держателей карт постоянных покупателей. Получая карту, покупатель добровольно заполнял анкету, в одном из пунктов которой необходимо было дать письменное согласие или отказ в получении рекламных смс-рассылок. В клиентскую базу включались только те покупатели, которые давали письменное согласие.

15.11.2013 г в одном из магазинов сети произошел пожар, выгорел склад, были уничтожены огнем материальные ценности, документы, в том числе и клиентская база с анкетами, в этой связи ИП Крылова Л.В. не может подтвердить входил ли в клиентскую базу абонент <Р...> с номером <...> и давал ли письменное согласие на получение смс-рассылки.

Индивидуальный предприниматель Крылова Л.В. не представила доказательств того, что согласие на рассылку рекламных смс-сообщений абоненту номера телефона <...>, зарегистрированного на гражданина <Р...> было ей получено.

Материалами проверки отдела «К» УМВД России по Мурманской области установлено и в ходе рассмотрения дела подтверждается, что индивидуальный предприниматель Крылова Л.В. самостоятельно сформировала текст рекламных сообщений и абонентскую базу и осуществило **19.10.2012, 19.12.2012, 21.12.2012 и 21.11.2012** рассылку посредством использования телефонной связи, без предварительного согласия абонента <Р...> на получение рекламы.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Закона о рекламе (далее - Комиссия) считает, что вышеназванная реклама не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе и в соответствии со статьей 3 Закона является ненадлежащей.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение указанной нормы несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является ИП Крылова Л.В. (ИНН 519015217186,юр. адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Самойловой, д.3, <...>, почтовый адрес: г. Мурманск, ул. Самойловой, д.3 магазин «Импульс»).

Руководствуясь пунктом 2 части 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «В салоне обуви Кавалетто новогодние скидки до50%, Самаойловой, д.3», «Мы открылись! Салон обуви Кованни на Коминтерна д.22. Всем покупателям подарки и скидки!», «Уже в продаже коллекция зимней обуви м-н Импульс. Самойловой, д.3», распространенную по сетям электросвязи, в виде СМС-сообщений **19.10.2012, 19.12.2012, 21.12.2012 и 21.11.2012** без предварительного согласия абонента на получение рекламы, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Признать рекламораспространителем индивидуального предпринимателя Крылову Л.В., которая осуществила распространение рекламы по сетям электросвязи в виде смс-сообщений без предварительного согласия на то абонентов.

3.Выдать предписание ИП Крыловой Л.В. о прекращении распространения рекламных СМС – сообщений на мобильные телефоны абонентов без их предварительного согласия и обеспечить соблюдение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

4.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мурманского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя Крыловой Л.В.

Результативная часть решения была объявлена 03.04.2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 04.04.2013 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе по делу № 06-03-13/04

04 апреля 2013 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

на основании своего решения от 03.03.2013 года по делу № 06-03-13/04 о признании рекламы: *«В салоне обуви Кавалетто новогодние скидки до50%, Смайловой, д.3», «Мы открылись! Салон обуви Кованни на Коминтерна д.22. Всем покупателям подарки и скидки!», «Уже в продаже коллекция зимней обуви м-н Импульс. Самойловой, д.3»,* распространенной по сетям электросвязи, в виде смс-сообщений **19.10.2012, 19.12.2012, 21.12.2012 и 21.11.2012** без предварительного согласия абонента на получение рекламы ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального Закон « О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Рекламораспространителю ИП Крыловой Л.В. (ИНН 519015217186, юр. адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Самойловой, д.3, <...>, почтовый адрес: г. Мурманск, ул. Самойловой, д.3 магазин «Импульс») с момента получения предписания прекратить распространение рекламных смс – сообщений на мобильные телефоны абонентов без их предварительного согласия и обеспечить соблюдение части 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ.

2. Исполнить предписание и известить УФАС по Мурманской области до 17 апреля 2013 года.

Предписание оглашено 03.04.2013года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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.