РЕШЕНИЕ

по делу № 333/2012-Р

24 декабря 2012г.

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе (далее Комиссия):

председатель Комиссии – Ерошина Я.А.,

члены Комиссии – Колупаева Е.В., Грачева Д.В., Ушатикова Н.А.,

рассмотрев дело № 333/2012-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы финансовых услуг компании «Нано – Финанс» (г. Москва), в отсутствии представителя заинтересованного лица ООО «Нано – Финанс» (ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя от 21.12.2012г. № 124, вх. от 24.12.2012г. № 4663э), в отсутствии представителя заинтересованного лица ОАО «ВымпелКом», уведомленного надлежащим образом, в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламораспространителя ИП Ерохина А.М., уведомленного надлежащим образом, в присутствии представителя заявителя Т.А. Наумкиной < . . . >,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 03.09.2012г. поступило заявление от Наумкиной Т.А. (вх. № 3054) о том, что 05.07.2012г. в 13 час. 49 мин. на ее телефонный номер – 89511003088, поступило сообщение рекламного характера от ООО «Нано – Финанс», следующего содержания: «Деньги! Лови момент! Супер акция! т.88007003344 ООО «Нано – Финанс», отправитель NanoFinance.

В дополнение к заявлению была приложена фотография экрана мобильного телефона с вышеуказанным сообщением.

После визуального осмотра официального сайта ООО «Нано – Финанс» - www.nanofin.ru, установлено, что указанный в рекламе номер принадлежит ООО «Нано – Финанс».

Данная информация является рекламой, поскольку соответствует пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), а именно: «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».

Реклама ООО «Нано – Финанс» имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

Рассмотрев материалы дела, изучив доводы лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла

к следующим выводам.

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 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.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2006г. № 152-ФЗ «О защите персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных. Указанная обработка персональных данных признается осуществляемой без предварительного согласия субъекта персональных данных, если оператор не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель предварительного согласия на получение рекламных сообщений от ООО «Нано – Финанс» не выражал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003г. № 126-ФЗ «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 17.07.1999г. № 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.

Рекламораспространитель, 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 ФЗ «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с условиями договора возмездного оказания услуг от 03.04.2012г. № 14, представленного ООО «Нано-Финанс» (далее – Договор), индивидуальный предприниматель Ерохин А. М. обязался оказать услуги по распространению рекламной информации ООО «Нано-Финанс» путем рассылки на мобильные телефонные номера абонентов ИП Ерохина А.М. коротких текстовых сообщений (далее – смс).

В соответствии с п.п. 3.1.1. Договора ИП Ерохин А.М. обязался обеспечить распространение рекламы в порядке и на условиях, соответствующих требованиям законодательства РФ, при использовании базы данных абонентов, находящихся в его распоряжении.

В силу п.п. 4.1.-4.7., 4.9. ИП Ерохин А.М. принял на себя обязательства и гарантировал ООО «Нано-Финанс», что на законных основаниях владеет базой данных абонентов, которым будут рассылаться смс и при реализации положений Договора права абонентов на получение рекламной информации не будут нарушены.

На основании вышеизложенного, рекламораспространителем является ИП Ерохин А.М.

В соответствии с вышеуказанным Договором и актом выполненных работ № 125 от 05 сентября 2012 года, представленных Рязанскому УФАС России ООО «Нано – Финанс», ИП Ерохин А.М. находится по адресу: < . . . >.

Комиссией было установлено, что за период с момента возбуждения дела Рязанским УФАС России, т.е. с 24.09.2012г., по настоящее время, 24.12.2012г., смс-рассылка рекламного характера от ООО «Нано – Финанс», следующего содержания: «Деньги! Лови момент! Супер акция! т.88007003344 ООО «Нано – Финанс», отправитель NanoFinance, не производилась. Таким образом, Комиссией было принято решение не выдавать предписание ИП Ерохину А.М., в связи с устранением нарушения законодательства.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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 ООО «Нано – Финанс» следующего содержания: «Деньги! Лови момент! Супер акция! т.88007003344 ООО «Нано – Финанс», поскольку ей нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушений законодательства о рекламе ИП Ерохину А.М. не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского

УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28 декабря 2012г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.