РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ Дело № 05-12/14-2013

«05» июня 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Комиссия) по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<……> ,

рассмотрев дело № 05-12/14-2013 на заседании Комиссии 05.06.2013, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <Ш……>, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в присутствии представителя ИП <Ш……> по доверенности от 04.06.2013 <Д……>, заявителя <Я……>, в отсутствие надлежащим образом извещенных заявителей <Х……>, <М……>, <Ф……>,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступили заявления физических лиц < Х. ……>, <М……>, <Я……>, содержащие указание на нарушение ИП <Ш……> части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В соответствии с частью 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 пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это 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.

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.

При этом в норме 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.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на рекламораспространителя.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Из заявлений и представленных документов следует, что <Х……> принадлежат два абонентских номера <+7950……>и <+79021……>. На телефонный номер<+79021……> 05.04.2013 в 18.13 часов поступило смс-сообщение следующего содержания «Taxi 222-222: Такси 22-22-22 минималка 75 рублей. Вызывайте, экономте!», на телефонный номер <+7950 ……>06.04.2013 в 16.21 часов поступило смс-сообщение аналогичного содержания. <Ф……> также поступило смс-сообщение с рекламой услуг такси 222222. На телефонный номер <М……> <+79025……> также поступили смс-сообщения аналогичного содержания 05.04.2013 в 18.10 часов и 21.05.2013 в 17.08 часов, 24.04.2013 в 17.15 часов поступило смс-сообщение от Taxi-M следующего содержания «Такси Maksim - бесплатный звонок для абонентов БВК». На телефонный номер <Я……> <+79021……> 24.04.2012 в 17.19 часов поступило смс-сообщение от Taxi-M аналогичного содержания.

Из ответа ОАО «Ростелеком» от 22.03.2013 и ответа ЗАО «Байкалвестком» от 31.05.2013 следует, что номера, с которых производилась смс-рассылка с рекламой услуг такси, зарегистрированы на ИП <Ш……>На заседании Комиссии представитель ответчика пояснил, что индивидуальным предпринимателем действительно производилась рассылка смс-сообщений среди клиентов. Заявителям по делу ошибочно были направлены смс-сообщения с рекламой услуг такси 222-222, предварительного согласия заявителей на получение рекламы у индивидуального предпринимателя не имеется. Смс-сообщения с рекламой услуг такси от Taxi-M ответчик не рассылал. При этом ответчик не представил доказательств в обоснование возражения.

В действиях ИП <Ш……> содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 Российской Федерации № 508 от 17.08.2006,

решила:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП <Ш……> по сетям телефонной связи без предварительного согласия заявителей на получение рекламы, поскольку нарушена часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ИП <Ш……> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3.Передать настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 05 июня 2013 года. Решение может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Бурятия в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <……>

Члены Комиссии <……>

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

г. Улан-Удэ Дело № 05-12/14-2013

«05» июня 2013 г.

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

<……>,

на основании своего решения от 05.06.2013 по делу № 05-12/14-2013 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ИП <...> по сетям телефонной связи без предварительного согласия абонентов на получение рекламы, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <Ш……> в срок до 13.06.2013 прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы по сетям телефонной связи без предварительного согласия абонентов на получение рекламы.

2. ИП <Ш……> представить в Бурятское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 14.06.2013.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Бурятское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда.

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

Председатель Комиссии <……>

Члены Комиссии <……>