

ИП Ниссан Роунок Танвир
ул. Саратовская, д. 5, оф. 5,
г. Астрахань, 414040

ООО «Абсолют»
ул. Учебная, д. 76, оф. 23,
г. Омск, 644042

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «28» февраля 2014 г.
В полном объеме решение изготовлено «17» марта 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – (...),
членов Комиссии – (...), (...), (...),

рассмотрев дело № 3-18-138/77-13 в отношении ИП Ниссан Роунок Танвир (адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Саратовская, д. 5, оф. 5), ООО «Абсолют» (адрес: 644042, г. Омск, ул. Учебная, д. 76, оф. 23) по факту распространения 27.03.2013 в 13:22 на номер телефона (...) рекламы с текстом «ВЫГОДНЫЕ займы в Вашем городе. Оставь заявку прямо сейчас 88002002181», с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»), выразившимися в распространении рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

в отсутствие ИП Ниссан Роунок Танвир (надлежащим образом уведомлен),

в отсутствие законного представителя ООО «Абсолют» (надлежащим образом уведомлено),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-18-138/77-13 возбуждено в отношении ИП Ниссан Роунок Танвир, ООО «Абсолют» на основании обращения физического лица, поступившего в Московское УФАС России (вх. № 9146 от 29.03.2013), по факту поступления 27.03.2013 в 13:22 на номер телефона (...) от отправителя «JetMoney.ru» рекламы следующего содержания: «ВЫГОДНЫЕ займы в Вашем городе. Оставьте заявку прямо сейчас 88002002181».

Комиссия Московского УФАС России, исследовав материалы дела, оценив доказательства в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

Согласно материалам дела № 3-18-138/77-13 на номер телефона (...) 27.03.2013 в 13:22 поступила реклама следующего содержания: «ВЫГОДНЫЕ займы в Вашем городе. Оставьте заявку прямо сейчас 88002002181».

Поступление указанной рекламы на номер телефона (...) подтверждается детализированной выпиской от оператора связи, представленной физическим лицом в материалы дела № 3-18-138/77-13 (вх. № 9146 от 29.03.2013).

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - 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.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под товаром понимается продукт

деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к услугам по предоставлению займов, может быть воспринята любым потенциальным потребителем.

Также, в материалы дела не представлено доказательств направления смс-сообщений следующего содержания: «ВЫГОДНЫЕ займы в Вашем городе. Оставьте заявку прямо сейчас 88002002181» исключительно в адрес одного физического лица — заявителя.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на номер телефона (...), направлена на привлечение внимания к услугам по предоставлению займов и признана Комиссией Московского УФАС России рекламой.

Как усматривается из материалов дела, заявителем получено смс-сообщение с указанием в поле отправителя - «JetMoney.ru». В процессе рассмотрения обращения было установлено, что короткий номер «JetMoney.ru» выделен ИП Ниссан Роунок Танвир.

Согласно материалам дела № 3-18-138/77-13 указанная реклама распространялась на основании договора оказания услуг № Jet money/Nissan/13 от 13.03.2013 (далее - Договор), заключенного между ИП Ниссан Роунок Танвир и ООО «Джет Мани Микрофинанс».

Согласно пункту 1.2 Договора ИСПОЛНИТЕЛЬ (ИП Ниссан Роунок Танвир) обеспечивает формирование, отправку и отчет о доставке SMS-сообщений (далее - Услуги).

Согласно пункту 5.5 Договора, Исполнитель рассылает смс-сообщения только Абонентам, которые дали ему согласие на получение смс-сообщений. Исполнитель обязан рассылать смс-сообщения без применения средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическая рассылка).

С учетом указанного выше, ИП Ниссан Роунок Танвир в силу пункта 5.5 Договора обязан получить согласие Абонента на получение рекламных смс-сообщений. Вместе с тем, ИП Ниссан Роунок Танвир не предпринято всех возможных мер для предотвращения такого правонарушения.

Вместе с тем, согласно материалам дела № 3-18-138/77-13, Комиссией Московского УФАС России не установлено факта нарушения ООО «Абсолют» требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в связи с отсутствием документального подтверждения направления ООО «Абсолют» обжалуемой рекламы.

Таким образом, исследовав процесс создания и распространения рекламы: «ВЫГОДНЫЕ займы в Вашем городе. Оставьте заявку прямо сейчас 88002002181», изучив принятые ИП Ниссан Роунок Танвир на себя обязательства посредством заключения рассматриваемого договора, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что ИП Ниссан Роунок Танвир осуществлял фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

Ниссан Роунок Танвир зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя по адресу: 414040, г. Астрахань, ул. Саратовская, д. 5, оф. 5, ИНН 301509481850, ОГРН 312301933300013.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Ниссан Роунок Танвир.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласно обращению физического лица, поступившему в Московское УФАС России (вх. № 9146 от 29.03.2013), своего согласия на получение рекламы посредством телефонной связи он не давал.

В материалы дела № 3-18-138/77-13 документы, подтверждающие наличие такого согласия, ИП Ниссан Роунок Танвир не представлены.

Каких-либо документов, свидетельствующих об объективной невозможности получения ИП Ниссан Роунок Танвир информации о наличии либо отсутствии согласия гражданина, подавшей обращение в Московское УФАС России, на получение рекламы, ИП Ниссан Роунок Танвир не представлено.

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

Таким образом, распространение рекламы о товарах ИП Ниссан Роунок Танвир, на номер телефона 8-916-605-86-96 27.03.2013 в 13:22, с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

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

Таким образом, установлено нарушение ИП Ниссан Роунок Танвир части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащим распространение рекламы 27.03.2013 в 13:22 на номер телефона (...) от отправителя «JetMoney.ru» следующего содержания: «ВЫГОДНЫЕ займы в Вашем городе. Оставь заявку прямо сейчас 88002002181», в силу нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Ниссан Роунок Танвир предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии (...)

(...)

(...)