

Заказное с уведомлением о вручении



Р Е Ш Е Н И Е **по делу №25-13/04 РЗ**

Резолютивная часть решения оглашена 13 февраля 2013г.

Решение в полном объеме изготовлено 26 февраля 2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - Кирьянов А.Н., заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии - Титова М.В., специалист 1 разряда;
- Акимкина Е. А, специалист 1 разряда;

рассмотрев дело №25-13/04 РЗ, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») по факту распространения рекламы посредством рассылки смс – сообщений,

в присутствии:



УСТАНОВИЛА:

30.08.2012г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) поступило заявление гр. Г... о распространении рекламы по сетям электросвязи, а именно, посредством рассылки смс- сообщений без предварительного согласия абонента на их получение.

Заявитель сообщил, что на его телефон (8-903-*****) 29.08.12 г. поступило смс-сообщение рекламного характера, содержащее следующую информацию:

«Приедь на V.I.P. автомойку и выбери услугу за 1 рубль. тел. **55-46-86**», (отправитель: AvtomoiKa) (далее – реклама «Автомойка V.I.P.»).

На основании приказа Управления №517 от 07.09.2012г., инспекцией Орловского УФАС России была проведена проверка по фактам, изложенным в заявлении Г..., в отношении [REDACTED]

В результате исследования документов и сведений, полученных Управлением в ходе проведения проверки, Инспекцией было установлено, что [REDACTED] является рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем рекламных смс-сообщений, так как он является лицом, определившим объект рекламирования и содержание смс-сообщений, а также лицом, осуществлявшим рассылку смс-сообщений.

[REDACTED] предоставил услуги в сфере связи [REDACTED] телефонную базу номеров, а также комплекс программных средств, обеспечивающих смс-рассылку.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» - (далее Закон «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 продвижения на рынке.

Из данной нормы Закона «О рекламе» следует, что квалифицирующими признаками рекламы являются:

1.1. распространяется любым способом, в любой форме и любыми средствами: информация «V.I.P. автомойка» распространялась по сетям электросвязи, а именно посредством автоматической рассылки смс - сообщений.

1.2. адресуется неопределенному кругу лиц

Данная информация распространяется для круга лиц, который заранее не определен в качестве конкретной стороны. По результатам проведенной проверки было установлено, что рекламная информация представлена неопределенному кругу лиц, входящему в базу телефонных номеров, предоставляемой [REDACTED] а не конкретно определенному лицу - потребителю.

1.3. направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижения на рынке.

В статье 3 Закона «О рекламе» приведены понятия:

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.

Данная информация обращает внимание и поддерживает интерес потребителей к продавцу товара – [REDACTED] (автомойка «V.I.P») и товару – предоставляемым автомойкой «V.I.P» услугам.

Таким образом, информация, о предоставляемых автомойкой «V.I.P» услугах отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, т.е. является рекламой.

Рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем является [REDACTED]

Источником распространения рекламы о предоставлении услуг «Автомойка V.I.P.» являлся [REDACTED]

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

Реклама «Автомойка V.I.P.» распространялась посредством рассылки смс - сообщений и была получена гражданином Г... без его предварительного согласия.

В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе»:

- ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель.

31.01.2013г. Управлением в отношении [REDACTED] по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» было возбуждено дело №25-13/04РЗ.

Определением о возбуждении производства по делу № 25-13/04РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. №284/04 от 31.01.13г.) у [REDACTED] были запрошены документы и сведения, необходимая для полного и всестороннего рассмотрения дела.

13.02.2013г. в адрес Управления [REDACTED] были предоставлены запрашиваемые документы и сведения (вх.№840 от 13.02.13г.) в полном объеме.

Рассмотрение дела было назначено на 13.02.2013г.

13.02.2013 г. для участия в рассмотрении дела №25-12/04РЗ прибыли: [REDACTED]

В ходе заседания Комиссии [REDACTED] подтвердил факты, указанные в заявлении гр. Г..., а именно: 29.08.2012 на телефон заявителя пришло смс-сообщение от "Avtomoika" следующего содержания: «Приедь на V.I.P. автомойку и выбери услугу за 1 рубль. тел. **55-46-86**», а также сведения, имеющиеся в материалах дела. Согласие на получение вышеуказанной рассылки от заявителя [REDACTED] не получал.

Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела №25-13/04РЗ, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам:

1. 30.08.2012г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) поступило заявление гр. Г... о распространении рекламы по сетям электросвязи, а именно, посредством рассылки смс- сообщений без предварительного согласия абонента на их получение.

Заявитель сообщил, что на его телефон (8-903-*****) 29.08.12 г. поступило смс-сообщение рекламного характера, содержащее следующую информацию:

«Приедь на V.I.P. автомойку и выбери услугу за 1 рубль. тел. **55-46-86**», (отправитель: AvtomoiKa) (далее – реклама «Автомойка V.I.P.»).

В результате рассмотрения данного заявления и проведения документарной проверки было установлено, что источником распространения вышеуказанных смс-сообщений является [REDACTED]

2. В соответствии с частью 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.

Факт распространения рекламы [REDACTED] не отрицается.

3. **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.**

Реклама «Автомойка V.I.P.» распространялась посредством рассылки смс - сообщений и была получена заявителем без его предварительного согласия.

4. В ходе рассмотрения дела установлено, что источником рекламной информации «Автомойка V.I.P.» является [REDACTED] так как именно вышеуказанный предприниматель является лицом, определившим содержание рекламы, и лицом, осуществившим приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, а также распространение рекламы «Автомойка V.I.P.», что подтверждается его объяснениями в ходе заседания Комиссии.

5. В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» *ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.*

Реклама «Автомойка V.I.P.» распространялась посредством рассылки смс - сообщений и была получена заявителем без его предварительного согласия.

Реклама «Автомойка V.I.P.» противоречила требованиям части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», то есть **являлась ненадлежащей.**

6. В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе»:

- ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель, рекламораспространитель.

7. Таким образом, [REDACTED] как рекламодатель и рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

8. Ответственность за нарушение законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1, пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 2 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 от 17 августа 2006 г. № 508 Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ненадлежащей рекламу «**Автомойка V.I.P.**», поскольку она распространялась с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», а именно без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. Выдать [REDACTED] предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Орловского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении [REDACTED]

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

Председатель Комиссии

А.Н.Кириянов

Члены Комиссии

М.В. Титова

Е.А.Акимкина