ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 53/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«20» марта 2015 г. г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы в отношении рекламораспространителя общества с ограниченной ответственностью «БТС» (ИНН 0278111063; ОГРН 1050204606803; 450005, Башкортостан Респ., Уфимский р-н, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139/1, офис 3),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления физического лица <…> (вх. № 202аэ, 203э от 20.01.2015г.) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») согласно которым на номер заявителя «...» пришли sms-сообщения следующего содержания:

1) от: yoga b.flex,

sms-центр: «...»,

дата и время: 03.01.2015. г., 19:52,

текст: «новогодние акции продолжаются! до 10янв закажи абонемент 8занятий за 1500р. и мы доставим его прямо к вам домой! Фрунзе 5/2,т. «...»,

2) от: Bodyflex KM,

sms-центр: «...»,

дата и время: 18.01.2015 г., 13:11,

текст: «19янв курс экспресс-похудение,осталось пару мест! Фрунзе5ст2, т «...»,

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Указанная информация является рекламой в силу п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

Согласно ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, номер sms-центра «...», через который было отправлено рассматриваемое сообщение, принадлежит ОАО «ВымпелКом» Согласно сведениям, представленным ОАО «ВымпелКом» (вх. № 901 от 03.02.2015 г., № 1153 от 10.02.2015г.) отправителем (распространителем) указанных смс-сообщений, поступивших на абонентский номер «...» является ООО «А-Медиа» (ИНН 770698881; адрес: 119049, г. Москва, ул.Донская, д.4, стр.2).

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «А-Медиа» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № «...» от 01.01.2015 г., а также Дополнительное соглашение № «…» от 01.01.2015 г., согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи предоставляет Абоненту услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц Абонентам/партнерам Абнента.

Согласно информации, представленной ООО «А-Медиа» (вх. № 1916 от 03.03.2015г.), рекламораспространителем указанных сообщений является ООО «БТС» (ИНН 0278111063; ОГРН 1050204606803; 450005, Башкортостан Респ., Уфимский р-н, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139/1, офис 3).

ООО «А-Медиа» предоставляет ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» техническую возможность отправки смс-сообщений на основании договора № «...» от 01.08.2014 г. В свою очередь ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ООО «БТС» техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № «...» от 26.04.2014 г.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ООО «БТС».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской

Федерации.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 53/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <…>, абонента номера «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «БТС» (ИНН 0278111063; ОГРН 1050204606803; 450005, Башкортостан Респ., Уфимский р-н, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139/1, офис 3);

- заинтересованные лица:

ОАО «ВымпелКом» (630009, г.Новосибирск, ул. Добролюбова, 12);

ООО «А-Медиа» (119049, г. Москва, ул. Донская, д. 4, стр.2);

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д. 16, стр.6).

3. Назначить дело № 53/15 к рассмотрению на «20» апреля 2015г. в 11:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «БТС» до «10» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателями, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

доказательства наличия предварительного согласия абонента номера «...» на получение рассматриваемой рекламы;

отзыв на данное Определение.

5. ОАО «ВымпелКом» до «10» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

сведения об обращении заявителя (абонента номера «...») с требованием о прекращении передачи на пользовательское оборудование (оконечное оборудование) коротких текстовых сообщений, в соответствии с ч. 6 ст. 45 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», в связи с получением указанных сообщений.

6. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» до «10» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

сведения об исполнении договора № «...» от 26.04.2014 г.: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;

документальные подтверждения отправки указанного смс-сообщения ООО «БТС» (техническую детализацию, распечатанные файлы, сканы и т.п.);

7. ООО «А-Медиа до «10» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

сведения об исполнении договора № «...» от 01.08.2014 г.: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений.

8. Заявителю (абоненту номера «...») до «10» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России сведения об обращении к оператору подвижной радиотелефонной связи с требованием о прекращении передачи на пользовательское оборудование (оконечное оборудование) коротких текстовых сообщений, в соответствии с ч. 6 ст. 45 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», в связи с получением указанных сообщений.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Явка представителя ООО «БТС», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя общества должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 25 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять

доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством РФ.