

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 21-05/01-2019 Р ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

5. февраля 2019 г.

г. Петропавловск-Камчатский

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Камчатское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, Старков Глеб Леонидович – руководитель управления, рассмотрев материалы о признаках нарушения ООО «СМС - центр» (ИНН 7724805644, адрес 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, д. 8), части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе)

У С Т А Н О В И Л:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступило заявление гражданина (вх. № 3200) по признакам нарушения законодательства о рекламе.

На телефонный номер "....." заявителю 09 ноября 2018 в 11 часов 32 минуты поступило рекламное смс сообщение следующего содержания: «BLACK FRIDAY 3 дня! Мебель/Свет/Декор -50% www.lehome.ru 88003333191». Заявитель своего согласия на получение рекламы не давал, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») согласно представленного заявителем скриншота смс сообщени было отправлено от отправителя «LeHome» через смс – центр 79139869993. Оператором сотовой связи заявителя является ПАО «МТС».

Камчатское УФАС России направило запрос в ПАО «МТС».

ПАО «МТС» направило ответ на запрос (вх. № 143) в котором сообщило, что номер "....." выделен из реестра Российской системы и плана нумерации ПАО «МТС» и используется в качестве sms – центра являющегося шлюзом для приема sms сообщений от других операторов связи и доставки указанных sms сообщений

абонентам ПАО «МТС». При этом sms центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

Номер LeHome используется заказчиком рассылки для отправки смс – сообщений.

Смс сообщение было отправлено заказчиком рассылки ООО «СМС – Центр» на основании договора № от 12.12.2017 заключенного между ООО «СМС – Центр» и ПАО «МТС» как оператором связи в соответствии с положениями ст.44.1 Федерального закона «О связи».

Согласно пунктов 1.2 и 2.1 Договора оператор связи ПАО «МТС» оказывает заказчику рассылки ООО «СМС – центр» услугу по передаче коротких текстовых сообщений от заказчика рассылки пользователям.

Согласно п.3.3.3. Договора заказчик рассылки до начала оказания услуги рассылки обязан получить от пользователей предварительное согласие на получение пользователями sms сообщений путем регистрации пользователя в информационных системах заказчика рассылки.

Согласно пункта 3.3.16 договора заказчик рассылки до начала оказания услуги рассылки принимает на себя обязательства обеспечить наличие согласия от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений - рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи (п.22.1 ст. 2 «ФЗ О связи»), при необходимости получить иные согласия от пользователей, которые требуются оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством.

Смс сообщение было отправлено по инициативе заказчика рассылки (ООО «СМС - центр»: ИНН 7724805644, адрес 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, д. 8), а ПАО «МТС» лишь осуществило технологические действия предоставляя техническую возможность совершить рассылку смс – сообщений.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 распространённой 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.

Вышеуказанная рекламная информация адресована неопределённому кругу лиц, направлена на привлечение внимания, формирование интереса к предлагаемым услугам и их продвижению на рынке, следовательно, в силу пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе, указанная информация является рекламой.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама несоответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

На основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закон о рекламе.

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

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «СМС - центр» (ИНН 7724805644, адрес 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, д. 8).

Рекламное смс сообщение следующего содержания: «BLACK FRIDAY 3 дня! Мебель/Свет/Декор -50% www.lehome.ru 88003333191» было направлено ООО «СМС - центр» на телефонный номер "....."заявителю 09 ноября 2018 в 11 часов 32 минуты без предварительного согласия абонента.

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, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 21-05/01-2019 Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель;

- ООО «СМС центр» – лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

3. Назначить дело № 21-05/01-2019 Р к рассмотрению **на 21 февраля 2019** **на 11 часов 00 минут** по адресу: г. Петропавловск-Камчатский, ул. Ленинградская, 90.

4. Лицу в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО «СМС - центр» представить **до 18 февраля 2019 года** надлежащим образом заверенную копию согласия абонента с телефонным номером "....." на получение 09 ноября 2018 в 11 часов 32 минуты поступило рекламное смс сообщение следующего содержания: «BLACK FRIDAY 3 дня! Мебель/Свет/Декор -50% www.lehome.ru 88003333191».

Явка законного представителя ООО «СМС - центр» лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе для участия в рассмотрении дела № 21-05/01-2019Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.