

Председатель постоянно действующей Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, «...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике, рассмотрев заявление гражданина «...» о распространении на номер его мобильного телефона «...» от отправителя с номера телефона «...» через смс-центр «...» смс-сообщения с информацией рекламного характера, с признаками нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

28.06.2018 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы поступило заявление гражданина «...» (вх.№ 4631эог) о распространении 27.06.2018 года в 16 часов 25 минут на его мобильный номер телефона «...» от отправителя с номера телефона «...» через смс-центр «...» рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Бесплатный осмотр и консультация до 30 июня 2018 г. в новом центре «Доступная стоматология»! пр. Народного ополчения, 10А 88123895689», без предварительного согласия на получение данной информации.

К заявлению были приложены: копия согласия на получение информации от оператора сотовой связи, фотография смс - сообщения.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Россвязи <https://www.rossvyaz.ru>, номер телефона заявителя «...» и смс-центра «...» закреплены за оператором связи ПАО «Мобильные Теле Системы», номер телефона отправителя смс - сообщения «...» закреплен за оператором связи ПАО «Ростелеком» (Пермский край), номер телефона, указанный в рекламе +78123895689 закреплен за оператором связи ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России в адрес ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ПАО «Ростелеком» (Пермский край) и ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» направлены запросы о представлении документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

19.07.2018 г. ПАО «Ростелеком» (Пермский край) представило (вх.№ 5181) в Удмуртское УФАС России копию информацию, согласно которой телефонный номер «...» закреплен за ООО «Канва» (ИНН 7722456772).

31.07.2018 г. ПАО «Мобильные Теле Системы» представило (вх. №5484) в Удмуртское УФАС России информацию, согласно которой указанное смс-сообщение, поступило на сервисную платформу ПАО «Мобильные Теле Системы» с последующей доставкой через смс - центр ПАО «Мобильные Теле Системы» «...» на абонентский номер «...» с абонентского номера «...» , выделенного оператору связи ПАО «Ростелеком» (Пермский край). Относительно абонентского номера «...» «Мобильные Теле Системы» сообщает, что он выделен из реестра Российской системы плана нумерации ПАО «Мобильные Теле Системы», и используется в качестве смс-центра, являющегося шлюзом для приема смс-сообщений от других операторов связи и доставки указанных смс-сообщений абонентам ПАО «Мобильные Теле Системы». При этом смс-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщения.

06.08.2018 г. ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» представило (вх. №5413) в Удмуртское УФАС России запрашиваемые документы под грифом «коммерческая тайна», согласно которым абонентский номер «...» принадлежит ООО «Яндекс».

Удмуртским УФАС России был направлен запрос от 25.07.2018 г. (исх. ЕС01-17-04/5296) в адрес ООО «Канва» о предоставлении документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

По состоянию на 20.08.2018 г. документы и сведения ООО «Канва» в антимонопольный орган не представлены.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

Согласно положениям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Исходя из заявления, гражданин «...» не давал согласия на получение рекламных смс-сообщений от отправителя с номером телефона «...». Оператор связи ПАО «Ростелеком» (Пермский край), за которым закреплен телефонный номер «...», не представил антимонопольному органу доказательства получения согласия гражданина «...», которые свидетельствовали бы о возможности установления его волеизъявления.

Соответственно, данная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании пунктов 7, 8 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

- рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

- потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

Рассматриваемое рекламное смс-сообщение, поступило на телефонный номер «...» гражданина «...» от отправителя с номером телефона «...» через смс-центр «...» (закрепленного за ПАО «Мобильные Теле Системы»).

Согласно договору об оказании услуг подвижной связи №6899771 от 08.06.2018 г. (вх. №5181э от 19.07.2018 г.) абонентский номер «...» выделен ООО «Канва» (ИНН 7722456772, юридический адрес: 111116, г. Москва, ул. Энергетическая, д.8, корп. 1, этаж 1, пом. 17, ком. 29). Руководствуясь пунктом 9.1 вышеуказанного договора, предметом договора №6899771 от 08.06.2018 г. не является оказание услуг по рассылке коротких текстовых сообщений и рекламной информации, рассылаемых по сетям электросвязи.

Таким образом, с учетом положений Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и факта выделения номера «...» ООО «Канва» по договору об оказании услуг подвижной связи №6899771 от 08.06.2018 г., посредством которого осуществлялось действие по фактическому доведению рассматриваемой рекламы до потребителя (гражданина «...»), указанное лицо является рекламораспространителем рассматриваемого рекламного смс-сообщения, как

лицо, осуществившее распространение рекламы посредством использования электронной связи на телефонный номер «...» абонента - гражданина «...» без его согласия на получение данной информации. Следовательно, в указанных действиях ООО «Канва» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В рассматриваемой рекламе содержится следующая информация: «Бесплатный осмотр и консультация до 30 июня 2018 г. в новом центре «Доступная стоматология»! пр. Народного ополчения, 10А 88123895689».

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», медицинскими услугами являются: прием (осмотр, консультация) врача – стоматолога детского первичный (код: В01.064.003), прием (осмотр, консультация) врача – стоматолога детского повторный (код: В01.064.004), прием (осмотр, консультация) врача – стоматолога – терапевта первичный (код: В01.065.001), прием (осмотр, консультация) врача – стоматолога – терапевта повторный (код: В01.065.002), прием (осмотр, консультация) врача – стоматолога первичный (код: В01.065.007), прием (осмотр, консультация) врача – стоматолога повторный (код: В01.065.008).

Следовательно, рассматриваемое рекламное смс – сообщение содержит рекламу медицинских услуг, вместе с тем, в данной рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, что имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 7 - 9 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно информации, представленной ООО «Межрегиональный Транзит Телеком» (вх. №5413 от 06.08.2018 г.) абонентский номер <...> выделен ООО «Яндекс» (ИНН 7736207543, юридический адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д.16). Следовательно, ООО «Яндекс» является рекламораспространителем вышеуказанного рекламного сообщения.

Таким образом, имеются основания для возбуждения производства по делу №ЕС04-03/2018-92Р в отношении ООО «Канва» (адрес: 111116, г. Москва, ул. Энергетическая, д.8, корп. 1, этаж 1, пом. 17, ком. 29, ИНН 7722456772, ОГРН 1187746434985) по признакам нарушения части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в отношении ООО «Яндекс» (адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д.16, ИНН 7736207543, ОГРН 1027700229193) по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина «...», заинтересованного лица – ПАО «Ростелеком» (адрес: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, д. 15, ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767).

На основании части 1 статьи 33, 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу **№ЕС04-03/2018-92Р** по признакам нарушения части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в рассмотрении дела:

- заявитель – **гражданин «...»;**

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **Общество с ограниченной ответственностью «Канва»** (адрес: 111116, г. Москва, ул. Энергетическая, д.8, корп. 1, этаж 1, пом. 17, ком. 29, ИНН 7722456772, ОГРН 1187746434985);

-лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **Общество с ограниченной ответственностью «Яндекс»** (адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д.16, ИНН 7736207543, ОГРН 1027700229193);

-заинтересованное лицо – **Публичное акционерное общество «Ростелеком»** (адрес: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, д. 15, ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767).

3. Назначить дело **№ ЕС04-03/2018-92Р** к рассмотрению на **19 сентября 2018 года в 13 часов 00 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

4. Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **ООО «Канва»** обязано представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. информацию о рекламодателе, рекламодателе, рекламораспространителе, рекламопроизводителе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Бесплатный осмотр и консультация до 30 июня 2018 г. в новом центре «Доступная стоматология!» пр. Народного ополчения, 10А 88123895689», поступившего 27.06.2018 г. на телефонный номер гражданина («...»);

4.2. копии договоров на производство и распространение указанного рекламного смс-сообщения (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.3. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

4.4. информацию о владельце телефонного номера отправителя «...», от которого поступило вышеуказанное смс-сообщение на номер телефона заявителя «...»;

4.5. информацию о лице (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) сформировавшем абонентскую базу и текст рассматриваемого рекламного смс-сообщения;

4.6. копии документов, подтверждающих получение согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер «...», на получение рекламных смс-сообщений от общества, либо иных третьих лиц;

4.7. иные документы и сведения, которые, по мнению общества, будут способствовать

рассмотрению заявления по существу.

5. Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Яндекс» обязано представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

5.1. информацию о рекламодателе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН);

5.2. копии договоров на производство и распространение указанного рекламного смс-сообщения (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

5.3. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

5.4. копии документов, подтверждающих получение согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер «...» на получение указанного смс-сообщения от ООО «Яндекс», либо иных третьих лиц.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России в срок до 07 сентября 2018 года.

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Примечание: В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации 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.

Председатель Комиссии

«...»