

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 63/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«16» апреля 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 рекламодателя 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 поступило заявление физического лица (вх. № 830э от 19.02.2015г.) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») согласно которому на номер заявителя «...» поступило sms-сообщение следующего содержания:

от: Bodyflex KM,

sms-центр: «...»,

дата и время: 18.02.2015 г., 14:35,

текст: «24фев курс экспресс-похудение 8.00, 9.00, 13.00! 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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. № 2223 от 12.03.2015 г.) отправителем (распространителем) рассматриваемого sms-сообщения, поступившего на абонентский номер «...» является ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (ИНН 7715829230; адрес: 127018, г.Москва, ул. Суцневский Вал, д.16, стр. 6). Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № «...» от 01.02.2015 г., а также Дополнительное соглашение № 1 от 01.02.2015 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 «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (вх. № 2717 от 25.03.2015г.), рекламораспространителем указанных сообщений является ООО «БТС» (ИНН 0278111063; ОГРН 1050204606803; адрес: 450005, Башкортостан Респ., Уфимский р-н, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139/1, офис 3).

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ООО «БТС» техническую возможность отправки sms-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № «...» от 26.04.2014 г. В соответствии с п. 3.3.1 дополнительного соглашения № 1 (далее – дополнительное соглашение) Заказчик (ООО «БТС») обязан соблюдать требования законодательства РФ, в том числе закона «О рекламе». На основании с п. 3.3.2 Дополнительного соглашения Заказчик обязан получить от абонента письменное согласие на получение sms-сообщений. Согласно п. 3.3.3 и п. 3.3.4 Ответственность за содержание sms-сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера Абонентов для отправки sms-сообщений несет Заказчик (ООО «БТС»). ООО «БТС» самостоятельно осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и делает рассылку.

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 № 63/15 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; адрес: 450005, Башкортостан Респ., Уфимский р-н, г. Уфа, ул. Достоевского, д. 139/1, офис 3);

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

3. Назначить дело № 63/15 к рассмотрению на «13» мая 2015г. в 16:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «БТС» до «7» мая 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. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» до «7» мая 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

сведения об исполнении договора № «...» от 24.04.2014 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. Заявителю (абоненту номера «...») до «7» мая 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 указанного сообщения.

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.