

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 52/15 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 рекламодателя общества с ограниченной ответственностью «Эксперт» (ИНН 7709702475; адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1; 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2),

#### УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления физического лица <...> (вх. № 202э от 20.01.2015 г., № 280э от 23.01.2015 г., № 230э, 231э от 27.01.2015 г.) 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: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 13.01.2015 г., 14:33,

текст: «X-Fit: Инвестируй в себя – здоровье твой бесценный капитал! ЛУЧШИЕ УСЛОВИЯ ДО 15.01! Т. «...»,

2) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 22.01.2015 г., 17:46,

текст: «До повышения цены осталось несколько дней! Успей сейчас! Фитнес-клуб X-Fit .Т. «...»,

3) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:08,

текст: « Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по т . «...»,

4) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 25.01.2015 г., 14:09,

текст: « Если Ваше имя Татьяна или Вам меньше 24 лет- специальное предложение для Вас 25- 30.01! Подробности по 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 рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - 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 «Эксперт» (ИНН 7709702475; адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1).

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Эксперт» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № «...» от 18.08.2008 г., а также Дополнительное соглашение № «...» от 18.08.2008 г., согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на

себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Абонента (ООО «Эксперт» к Пользователям (п.1.2. соглашения).

Согласно условиям соглашения ООО «Эксперт» получило доступ к Интерфейсу (платформе SMS-центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого получило возможность отправки SMS-сообщений через Интернет, посредством Web-интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя SMS у Абонента-получателя может отображаться SMS-центр Билайн, имеющий номер «...». Данный номер является технологическим шлюзом, выполняющим функции приема/отправки входящих/исходящих сообщений между абонентами ОАО «ВымпелКом» и абонентами других операторов мобильной связи.

Основной функцией SMS-центра в этом случае является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки от отправителя сообщения до получателя по сети подвижной радиотелефонной связи ОАО «ВымпелКом».

По условиям договора Абоненту разрешалось использовать SMS-центр для рассылки SMS-сообщений в целях оказания информационно-справочных услуг, предоставляемых пользователям. Пунктом 5.2. дополнительного соглашения предусмотрено, что Абонент гарантирует, что под видом предоставляемых в рамках настоящего Дополнительного соглашения Сервисов не оказываются Сервисы не относящиеся к информационно-справочным и развлекательным (а именно медицинские услуги, страхование, услуги операторов связи, в том числе доступ в Интернет и др.).

В соответствии с условиями дополнительного соглашения абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения SMS-сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

В целях проверки исполнения указанных требований ОАО «ВымпелКом» запросило у ООО «Эксперт» подтвержденное документально согласие вышеуказанного абонента на получение рассматриваемых SMS-сообщений. Ответа от ООО «Эксперт» на данный момент не последовало.

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

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, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 52/15 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 «Эксперт» (ИНН 7709702475; адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1; 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2).;

- заинтересованное лицо: ОАО «МТС» (109147, Москва, ул. Марксистская, дом 4).

3. Назначить дело № 52/15 к рассмотрению на «20» апреля 2015г. в 10:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Эксперт» 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:

документальные подтверждения отправки указанных смс-сообщений ООО «Эксперт» (техническую детализацию, распечатанные файлы, сканы и т.п.).

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. 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 «Эксперт», 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.