

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №152/14 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«25» июня 2014г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе Лопаткина Т.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы, заявление физического лица по факту распространения рекламы по сетям электросвязи с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение физического лица (вх.№ 2012э от 23.04.14г.) по факту рассылки на номер абонента смс-сообщений с нежелательной рекламой с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В заявлении указано, что 23.04.14 на телефонный номер заявителя «...» поступило смс-сообщение в 13:04 «Споры, суды по земле, недвижимости. 100%, недорого. «...».

Согласно ч.1 ст.18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось. Следовательно, данная реклама распространялась в нарушение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель ([ч. 7 ст. 38](#) ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии со скриншотом, указанного сообщения представленным заявителем, содержится номер отправителя сообщения: «...», а также SMS-центр: «...». При этом в детализации абонента-заявителя отражен номер «...».

Указанный абонентский номер «... входит в ресурс нумерации, выделенный ОАО «МТТ», является номером СМС-центра и не выделен ни одному из абонентов.

Согласно ответу ОАО МТТ, лицо, осуществившее указанную смс-рассылку через СМС-центр с номером «...» 23.04.2014г. в 13:04 на абонентский номер «...»: является ООО «Мостелеком», в соответствии с Договором на оказание услуг № «...» от 28 ноября 2012 г. (далее - Договор), заключенный между ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее - ОАО «МТТ») и ООО «Мостелеком».

В качестве SMS-центра для рассылки, проводимой данным клиентом, использовался SMS-центр ОАО «МТТ» с номером «...». В рамках указанного Договора, вышеуказанному лицу была предоставлена техническая возможность самостоятельной отправки SMS-сообщений, которые направлялись через SMS-центр с номером «...».

В соответствии с п.3 Приложения №1 к указанному Договору ООО «Мостелеком» (далее - Заказчик) была предоставлена возможность самостоятельной отправки SMS-сообщений с использованием указанного номера.

В соответствии с п.3.2.5. Договора Заказчик обязался в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика согласие на получение сообщений.

В соответствии с п.7 Приложения №1 к Договору Заказчик обязался использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации абонентам, давшим согласие на ее получение.

В соответствии с п.7.4. Договора ОАО «МТТ» не несет ответственность за содержание исходящих SMS-сообщений, рассылаемых Заказчиком с помощью SMSC Исполнителя.

Таким образом, в соответствии с указанным Договором Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих SMS-сообщений. ОАО «МТТ» не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам. В случае предъявления претензий от третьих лиц, связанных с качеством получения Абонентами услуг и сервисов Заказчика, они подлежат пересылке Заказчику и должны рассматриваться Заказчиком.

Из вышеизложенного следует, что ОАО «МТТ» не является создателем (изготовителем) и распространителем СМС-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактированием и заканчивая отправкой Абонентам. ОАО МТТ является лишь техническим каналом для передачи Заказчиком СМС-сообщений. всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение СМС-сообщений и их содержание, в полном объеме несет Заказчик.

Таким образом, рекламораспространителем является ООО «Мостелеком».

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 № 152/14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель – физическое лицо;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Мостелеком» (ИНН 7704805621; факт. адрес: 101000, г. Москва, Кривоарбатский пер, д.10).

3. Назначить дело №152/14 к рассмотрению на «17» июля 2014 г. в 11.30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «Мостелеком» представить в адрес Новосибирского УФАС России в срок до 15 июля 2014г.:

- документы, на основании которых осуществлялась смс-рассылка 23.04.14 на телефонный номер заявителя «...» в 13:04 «Споры, суды по земле, недвижимости. 100%, недорого. «...» (договор с рекламодателем, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст смс-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

- документальные сведения об отправителе данного смс-сообщения;

- документальное основание указания в поле отправитель номера: «...»,

- запросить порядок осуществления смс-рассылки с помощью номера «...»,

- документальные сведения о круге лиц – получателях рассматриваемой рекламы (база данных телефонов абонентов, которым направлялась рассматриваемая реклама);

- доказательства наличия предварительного согласия абонента с телефонным номером: «...» на получение рассматриваемой рекламы,

- отзыв на данное определение.

Явка представителя лица, 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, а также на право получения приглашения на составление протокола об административном правонарушении и на составление протокола об административном правонарушении, обязательна.

В случае неявки указанных лиц без уважительных причин протокол об административном правонарушении может быть составлен в их отсутствие.

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.