

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № Р-18/20-2017 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

26 мая 2017 года  
Благовещенск

Г.

Председатель Комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя управления – начальник отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России – <...>, рассмотрев заявление физического лица (вх. № <...> от 28.03.2017 (ФАС вх. <...>)) о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)

#### УСТАНОВИЛ:

В ходе рассмотрения заявления физического лица (далее – Заявитель) установлено, что на номер мобильного телефона +7<...>, принадлежащий заявителю, с номера, имеющего буквенный идентификатор YvesRoshier, 24.03.2017 в 17 часов 30 минут через смс-центр +7<...> поступило смс-сообщение рекламного характера:

«Бестселлеры по ценам 2014 года – до 26 марта! Спешите в бутик Ив Роше!».

Текст вышеназванного смс-сообщения, согласно пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», подпадает под понятие рекламы, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель предварительного согласия на получение рекламы на вышеназванный принадлежащий ему номер сотового телефона не давал.

В целях сбора доказательств, необходимых для определения наличия либо отсутствия признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрения данного заявления по существу, Амурским УФАС России направлены запросы информации ПАО <...> (далее – ПАО <...>) (исх. № <...> от 30.03.2017), ООО <...> (исх. № <...> от 14.04.2017), ООО <...> (исх. № <...> от 04.05.2017).

Согласно письменным пояснениям ПАО <...> (вх. № <...> от 13.04.2017), Заявитель является абонентом ПАО <...> на основании договора на предоставление услуг сотовой радиотелефонной связи № 5066441 от 10.03.2003 г. с выделением ему абонентского номера +7<...>. Также ПАО <...> сообщило, что данное сообщение было направлено с номера, выделенного ООО <...> в рамках Договора № <...> от 01.12.2014 (в редакции ДС № <...> от 01.10.2015).

Из информации, поступившей от ООО <...> (вх. № <...> от 02.05.2017), следует, что рассылка данного смс-сообщения осуществлялась ООО <...> (ИНН <...>). ООО <...> предоставляет ООО <...> техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ <...> на основании договора № <...> от 23.05.2014 г. Согласно условиям договора (пункт 3.3.1), ООО <...> обязано получить от Абонента письменное согласие на получение смс-сообщений. ООО <...> сделало запрос на получение согласия от ООО <...>, в свою очередь, ООО <...> предоставило скриншот своей системы с данными об Абоненте. Поскольку обязанность сбора согласий лежит не на стороне ООО <...>, то они не могут гарантировать достоверность информации, предоставленной от ООО <...>. Также на основании п.3.3.3. и п. 3.3.4. ответственность за содержание смс-сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера Абонентов для отправки смс-сообщений несет Заказчик.

ООО <...> сообщает, что не участвует в формировании текста смс-сообщений и списка получателей для последующей рассылки, не ведет собственную базу номеров получателей. ООО <...> осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и делает рассылку самостоятельно.

Согласно письменным пояснениям ООО <...> (вх. № <...> от 15.05.2017) рассылку рекламных смс-сообщений от имени ООО <...> осуществляет ООО <...> на основании Договора оказания услуг № <...> от 23.05.2014 г. Также поясняет, что в соответствии с данными Клиентской базы <...> указанный номер телефона (+7<...>) зарегистрирован за клиентом В.. Согласие Клиента на получение рекламы по сетям электросвязи на телефонный номер <...> <...> хранится в архиве <...>, расположенном в г. Чехов. В настоящее время не представляется возможным направить в адрес Амурского УФАС России

согласие В., но оно будет представлено незамедлительно после изъятия его из архива <...>.

Таким образом, распространителем указанной рекламы является ООО <...> и ООО <...> посредством услуг предоставляемых оператором связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы» согласно указанным выше договорам.

На дату вынесения настоящего определения в антимонопольный орган не представлено предварительное согласие на получение Заявителем (абонентом) рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

Таким образом, в данной рекламе усматривается наличие признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 7 и 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Лицами, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, являются:

- ООО <...> (ИНН: <...>);
- ООО <...> (ИНН: <...>).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № Р-18/20 2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»).

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель – физическое лицо;

лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО <...> (ИНН: <...>);

ООО <...>

эксперт – ---; переводчик – ---.

3. Назначить дело № Р-18/20 2017 к рассмотрению на 22.06.2017 на «09» часов «30» минут по адресу: г. Благовещенск, ул. Амурская, 150, этаж 4, каб. 403 (регистрация участников дела с «09» часов «15» минут в каб. 411).

4. Лицам, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в срок до 19.06.2017 г. представить в Амурское УФАС России по вышеуказанному адресу следующие документы и сведения:

ООО <...>

- письменные пояснения о нарушении рекламного законодательства, в том числе требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», при распространении рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без получения предварительного согласия абонента на ее получение (с приложением доказательств и ссылкой на нормативно-правовые акты);
- согласие абонента телефонного номера +7<...> на получение вышеуказанной рекламы;
- копии документов на производство и распространение указанной рекламы, в том числе: заявок, договоров, счетов-фактур, накладных, актов приёмки выполненных работ, платёжных и иных документов;
- подробное описание процесса направления смс-сообщений (с момента получения данных о клиенте до момента получения смс-сообщения клиентом), с обязательным указанием лица, которое осуществляет последнее звено в данном процессе - непосредственно рассылку смс-сообщений абонентам;
- указать, какие меры предпринимаются ООО <...> по проверке согласия именно абонента, а не лица которые предоставил свой телефонный номер <...> перед отправкой смс - сообщения;
- копию согласованного содержания вышеназванной рекламы;
- копии документов на имя ООО <...>: устав, свидетельства о государственной регистрации юридического лица, свидетельства о постановке на учет юридического лица в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации, выписки из Единого государственного реестра юридических лиц на дату, когда были внесены последние изменения в уставные документы, документов, подтверждающих полномочия руководителя;
- иные документы, которые по мнению ООО <...> имеют отношение к данному делу.

ООО <...>

- письменные пояснения о нарушении рекламного законодательства, в том числе требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», при распространении рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без получения предварительного согласия абонента на ее получение (с приложением доказательств и ссылкой на нормативно-правовые акты);
- согласие абонента телефонного номера +7<...> на получение вышеуказанной рекламы;
- копии документов на производство и распространение указанной рекламы, в том числе: заявок, договоров, счетов-фактур, накладных, актов приёмки выполненных работ, платёжных и иных документов;
- информацию о том, кто непосредственно осуществляет рассылку смс-сообщений абонентам;
- входит ли в обязанности ООО <...>, как исполнителя, проверять кто дал согласие Подписчик или Абонент. Если да, то указать, какие меры предпринимаются ООО <...> по проверке согласия именно абонента, а не лица которые предоставил свой телефонный номер <...> перед отправкой смс - сообщения;
- копии документов на имя ООО <...>: устав, свидетельства о государственной регистрации юридического лица, свидетельства о постановке на учет юридического лица в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации, выписки из Единого государственного реестра юридических лиц на дату, когда были внесены последние изменения в уставные документы, документов, подтверждающих полномочия руководителя;
- иные документы, которые по мнению ООО <...> имеют отношение к данному делу.

Обращаем Ваше внимание, что информация должна быть исчерпывающей, содержать ответы на каждый поставленный вопрос. В случае отсутствия какой-либо запрашиваемой информации, необходимо подробно указать причину.

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.

Лицам, участвующим в деле, или их представителям при себе следует иметь документ, подтверждающий полномочия лица, а также документ, удостоверяющий личность.