

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 131/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«02» октября 2015 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, И.В. Волохина – и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы, рассмотрев заявление физического лица по факту рассылки рекламы по сетям электросвязи,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4742э от 31.08.2015 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», следующего содержания:

от отправителя: «...»,

sms-центр: «...»,

дата и время: 28.08.2015г., 11:23,

текст: «Компьютерная помощь.Выезд и диагностика бесплатно «...» J5YNV».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 распространённой 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 отправителя смс-сообщения закреплен за АО «СМАРТС-Самара». Номер отправителя закреплен за ЗАО «СМАРТС-Чебоксары».

Согласно сведениям представленным ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (вх. № 4881э от 11.09.2015г.) номер отправителя рассматриваемого смс-сообщения «...»принадлежит ООО «Мобильный актив» (ИНН 5902819936, юридический адрес: 614094, г. Пермь, ул. Овчинникова, д.17, фактический адрес: 614094, г. Пермь, ул. Овчинникова, д.26, корп.11), на основании договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № 451303 от 03.07.2015г.

Согласно указанному Договору (п.2.16) Абонент обязуется не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущерб Оператора.

26.10.2015г. ООО «Мобильный актив» представлены документы, согласно которым рекламодателем вышеуказанного сообщения является ООО «Мобильный Маркетинг». Между ООО «Мобильный актив» (ИСПОЛНИТЕЛЬ) и ООО «Мобильный Маркетинг» (ЗАКАЗЧИК) был заключен Договор предоставления Услуг № 734 от «28» февраля 2009 г.

Согласно п. 2.1.-2.2. которого Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги информационного характера по обеспечению взаимодействия между Заказчиком и Оператором сотовой связи посредством электронного интерфейса, принадлежащего Исполнителю. Используя электронный интерфейс. Заказчик самостоятельно формирует поручения на отправку СМС-сообщений к исполнению Оператором связи.

В рамках вышеуказанного Договора ООО «Мобильный актив» самостоятельно не иницирует рассылку СМС-сообщений, не составляет и не редактирует списки получателей и тексты сообщений.

В п. 3.3-3.4 договора содержатся следующие требования к СМС-сообщениям: Заказчик обязуется формировать поручения на отправку СМС-сообщений при наличии письменного согласия на получение таких сообщений от получателей сообщений. Заказчик самостоятельно и за свой счет предварительно получает такие согласия, урегулирует претензии любых третьих лиц, в том числе получателей сообщений, органов государственной власти по всем вопросам, вытекающим из условий настоящего договора, заказчик обязуется не формировать поручения для Оператора связи о направлении СМС-сообщений, которые не соответствует действующему законодательству РФ, в том числе: спам, сообщения, содержащие недостоверную информацию или ненормативную лексику, и др.

ООО «Мобильный актив» был сделан запрос в ООО «Мобильный Маркетинг» касательно отправки рассматриваемого смс-сообщения. В ответ ООО «Мобильный Маркетинг» представило пояснения, согласно которым отправка данного sms-сообщения была осуществлена Индивидуальным предпринимателем Стародумовой Мариной Александровной (ИНН 433402885630), на основании договора 1235/ММ от 20.05.2015г.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого sms-сообщения является ИП Стародумова М.А. (ИНН 433402885630).

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 № 131/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>, абонент номера «...»,

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП Стародумова М.А. (ИНН 433402885630);

- заинтересованное лицо: ООО «Мобильный Маркетинг» (ИНН 5903092227, 614094, г. Пермь, ул. Овчинникова, д. 17).

3. Назначить дело № 131/15 к рассмотрению на «1» декабря 2015г. в 14:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Мобильный Маркетинг» до «30» ноября 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № 1235/ММ от 20.05.2015г: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;
- документальные подтверждения отправки указанного смс-сообщения ИП Стародумовой М.А. (показания оборудования связи).

5. ИП Стародумовой М.А. до «30» ноября 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

-документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателем, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

- документальные сведения об исполнении договора № 1235/ММ от 20.05.2015г: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;

- сведения о прекращении нарушения – в случае, если распространение ненадлежащей рекламы на номер заявителя «...») прекращено;

- отзыв на данное определение

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 ИП Стародумовой М.А., в действиях которой 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.