

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 29/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«13» февраля 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 рекламораспространителя закрытого акционерного общества «Связной Загрузка» (ИНН 7703544582; 115280, г. Москва, Ленинская Слобода, 19),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица <... > (вх. № 5931э от 15.12.2014 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения с ненадлежащей рекламой, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – закон «О рекламе»).

Из заявления следует, что заявителю пришло следующее sms-сообщение:

от: POTOLOK

sms-центр: «...»,

дата и время: 25.11.2014г., 14:55,

текст: «Закажи натяжной потолок и получи второй и третий в ПОДАРОК! «...»».

Новосибирским УФАС России установлено следующее:

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителями, ими 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 были отправлены рассматриваемые сообщения, принадлежит ОАО «МТС». Согласно сведениям, предоставленным ОАО «МТС», SMS-сообщение с буквенными идентификаторами «POTOLOK» поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентский номер «...» с короткого сервисного номера, выделенного заказчику рассылки - компании ЗАО «Связной Загрузка» ОГРН 1057746396113 (далее - Партнер) в рамках заключенного с ней договора от «...» (далее «Договор»).

Согласно условиям Договора, ОАО «МТС» оказывает Партнеру комплекс услуг по передаче, приему и обработке SMS-сообщений справочно-информационного характера. Подробно процедура оказания услуг устанавливается в приложении «А» к Договору, согласно которому именно комплекс Партнера формирует одно или несколько коротких сообщений и обращается к оборудованию ОАО «МТС» с указанием MSISD пользователя, к которому необходимо доставить SMS-сообщение. При этом оборудование ОАО «МТС» лишь передает уже сформированное Партнером информационное сообщение на мобильный терминал пользователя.

Таким образом, суть услуг, оказываемых ОАО «МТС» по Договору, заключается в обеспечении Партнеру технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке SMS-сообщений. При этом Партнер самостоятельно, без участия ОАО «МТС», определяет и формирует содержание данных SMS-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения. Другими словами, ОАО «МТС» лишь обеспечивает подключение Партнера к сети электросвязи.

Изначально Договор об оказании SMS-услуг оператором связи заключен не под распространение рекламных SMS-сообщений, а в целях оказания Пользователям, в случае их регистрации в информационных системах Заказчика («Связной Загрузка») справочно-информационных услуг оказываемых Заказчиком (п. 1.6 Договора).

В случае, если Заказчик решит использовать предоставленные технические возможности (СМС-центр, Сервисный номер <...> для рекламных рассылок, а не только для оказания справочно-информационных услуг, то согласно условий п. 3.3.6 Договора, он обязан получить согласие ОАО «МТС» на распространение рекламы с использованием технических средств ОАО «МТС». Иной порядок направления рекламных смс-сообщений сторонами в Договоре не согласован.

Если Заказчик решит заменить Символьным выражением Сервисный номер в поле «отправитель», то по правилам п. 3.3.9 Договора Заказчик должен согласовать с ОАО «МТС» в письменном виде использование данного символьного выражения.

В ОАО «МТС» отсутствует информация, что ЗАО «Связной Загрузка» по правилам п. 3.3.6 согласовывало с ОАО «МТС» направление рекламного SMS-сообщения, а по п. 3.3.10.1. направляло в ОАО «МТС» заявку по указанной форме с указанием символьного выражения «POTOLOK», которое планирует использовать на замену Сервисного номера и Описание услуги Заказчика под которую планируется использовать согласуемое символьное выражение.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения

является ЗАО «Связной Загрузка».

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 № 29/15 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: ЗАО «Связной Загрузка» (ИНН 7703544582, 115280, г. Москва, Ленинская Слобода, 19).;

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

3. Назначить дело № 29/15 к рассмотрению на «23» марта 2015г. в 11:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ЗАО «Связной Загрузка» до «17» марта 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.);

- доказательства наличия предварительного согласия абонента номера «...» на получение рассматриваемой рекламы;

- отзыв на данное Определение.

5. ОАО «МТС» до «17» марта 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора от «...»: актов сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщения.

- 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 указанного сообщения.

- информацию, позволяющую наглядно убедиться в том, что отправку указанного смс-сообщения произвело ЗАО «Связной Загрузка» (техническую детализацию, распечатанные файлы, сканы и т.п.).

6. Заявителю (абоненту номера «...») до «17» марта 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России: сведения об обращении к оператору подвижной радиотелефонной связи с требованием о прекращении передачи на пользовательское оборудование (оконечное оборуд4ование) 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 ЗАО «Связной Загрузка», 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.

Председатель Комиссии

Т. В. Лопаткина

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.