

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 06-10.1/06-2016

о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

22 января 2016 года

город Омск

Председатель Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Смик Рус» (далее – ООО «Смик Рус») рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гражданина <...>, в котором указано, что 13.08.2015 в 10:06 по омскому времени на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: *«Последние дни распродажи до 70% на одежду обувь и аксессуары в Смик!»*.

В графе отправитель было указано, что сообщение поступило от **«SMYK»**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью смс-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно ответу Сибирского филиала ПАО «МегаФон» от 25.08.2015 №5/3-07-ДД-Исх-00301/15: *«...Отправка указанного в запросе SMS-сообщения осуществлена ЗАО «МегаЛабс» (далее Партнер), действующего как абонент ПАО «МегаФон»...»*.

Согласно ответу, представленному ЗАО «МегаЛабс» от 14.09.2015 вх. №8450э, отправку вышеупомянутого сообщения осуществило ООО «ИнфоБит» в рамках договора №МР-МИ-ИНФБП-10.10.2014 от 10.10.2014, заключенного между ЗАО «МегаЛабс» и ООО «ИнфоБит».

Из информации ООО «ИнфоБит» (вх. № 9282э от 08.09.2015) следует, что отправителем вышеуказанного смс-сообщения является ООО «Смик Рус», действующее в рамках договора от 30.03.2001 № 30032011-043.

В силу пункта 3.2.2 указанного договора, ООО «Смик Рус» приняло на себя обязательства по получению от абонента предварительного согласия на получение смс-рекламы.

В ответ на запрос Омского УФАС России ООО «Смик Рус» пояснило следующее: *«...абонент указанного номера дал свое согласие на обработку его персональных данных и иной информации, связанной с его личностью. Данное согласие действительно в течение 5 лет, таким образом, абонент согласился с тем, что в течение указанного срока ООО Смик Рус вправе осуществлять любые действия в отношении персональных данных клиента, необходимые для получения последним информации о деятельности, мероприятиях, товарах и услугах ООО Смик Рус. Данная деятельность включает так же возможность передачи персональных данных абонента третьим лицам в связи с реализацией указанных целей...».*

Однако, согласно приложенным ООО «Смик Рус» материалам, согласие абонента <...> на получение смс-сообщений оформлено на имя <...>.

Вместе с тем, пользователем номера <...> на момент получения вышеуказанного сообщения является гражданин <...>, что подтверждается Договором об оказании услуг связи № 1894968 от 10.11.2006, заключенным между <...> и ПАО «Мегафон».

Таким образом, ООО «Смик Рус» не предоставлено в адрес Омского УФАС России предварительного согласия <...> на получение смс-рекламы, что свидетельствует о том, что вышеупомянутая реклама была отправлена с помощью смс-сообщения без предварительного согласия <...>, тем самым в действиях ООО «Смик Рус» усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Смик Рус» в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20 и 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 06-10.1/06-2016 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель – <...>,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Смик Рус» (ИНН 7743659903, местонахождение: 123182, г. Москва, ул. Щукинская, дом 2),

заинтересованное лицо - ООО «ИнфоБип» (ИНН 7703673690, местонахождение: 109012, г. Москва, ул. Ильинка, д. 4).

3. Назначить дело № 06-10.1/06-2016 к рассмотрению **на 16 февраля 2016 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр-т К. Маркса, 12 А, каб. 102.

4. ООО «Смик Рус» **в срок до 12 февраля 2016 года** представить в адрес Управления:

а) письменные пояснения по факту, изложенному в настоящем определении;

б) **надлежаще заверенные копии:**

- свидетельств ИНН, ОГРН, устава ООО «Смик Рус»;

- документа, подтверждающего служебные полномочия директора ООО «Смик Рус» (протокол собрания учредителей, приказ о назначении на должность и пр.).

Одновременно предупреждаю, что непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), а равно предоставление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо предоставление недостоверных сведений (информации) влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с **частью 6 статьи 19.8** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ООО «Смик Рус», для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Председатель Комиссии <...>