

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 40/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«10» марта 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 общества с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670; адрес: 394000, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица <...> (вх. № 5832э от 09.12.2014 г.) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), по факту рассылки смс-сообщений с нежелательной рекламой. В частности, в заявлении указано следующее:

на номер абонента <...>, через смс-центр <...> в 20:53:21 часов 02.07.2014г. поступило смс-сообщение следующего содержания: Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0%. Лицензии. <...>» (в качестве отправителя указан номер <...> <...>),

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России установлено следующее:

Указанная информация является рекламой в силу п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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 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 <...>, через который было отправлено рассматриваемое сообщение, принадлежит ЗАО «Волгоград-GSM». Согласно сведениям, представленным ЗАО «Волгоград-GSM» (вх. № 1033 от 06.02.2015г.), телефонный номер <...> принадлежит абоненты ЗАО «Волгоград-GSM» ООО «А1 Системс» (ИНН 7703678459). Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора № <...>г. и дополнительного соглашения № <...>г. на предоставление услуги «SMS-контакт».

С целью установления отправителя смс-сообщений также направлен запрос ООО «А1 Системс». Согласно ответу ООО «А1 Системс» (вх. № 1025э от 05.03.2015 г.) в рамках договора № <...> г. возможность отправки сообщений предоставляется ООО «Мостелеком» (ИНН 7704805621).

По договору между ООО «Мостелеком» и ООО «Инкор Девелопмент» № <...>г. номер смс-центра <...>присвоен ООО «Инкор Девелопмент». В рамках данного договора на номер <...>через смс-центр <...>в 20:53:21 часов 02.07.2014г. направлено смс-сообщение следующего содержания: Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0%. Лицензии. <...>» (в качестве отправителя указан номер <...> +<...>) направлено ООО «Инкор Девелопмент».

В соответствии с пунктом 4.1 Договора контрагенту ООО «Инкор Девелопмент» (далее – Заказчик) была предоставлена возможность подключения Заказчика к SMSC Исполнителя.

В соответствии с пунктом 4.2 Договора Заказчик несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования исполнителя в рамках договора.

В соответствии с пунктом 4.3 Договора Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с пунктом 4.4 Договора Заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение SMS сообщений.

Таким образом, рекламодателем рекламы на номер <...> через смс-центр <...>в 20:53:21 часов 02.07.2014г. следующего содержания: «Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0%. Лицензии. <...>» (в качестве отправителя указан номер <...> +<...>) является ООО «Инкор Девелопмент».

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 № 40/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>, абонента номера <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670; адрес: 394000, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33);

- заинтересованные лица:

ООО «А1 Системс» (127018, г.Москва, ул. Суцневский вал, д.9, оф.402);

ООО «Мостелеком» (127018, г.Москва, ул. Суцневский вал, д.9, оф.402; 119002, г.Москва, Кривоарбатский переулок, д. 10);

ЗАО «Волгоград-GSM» (400005, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, д. 19д).

ОАО «МегаФон» (630099, г.Новосибирск, ул. Октябрьская, д. 52).

3. Назначить дело № 40/15 к рассмотрению на «15» апреля 2015г. в 10:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Инкор Девелопмент» до «05» апреля 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. ООО «А1 Системс» до «05» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № <...>г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений).

6. ООО «Мостелеком» до «05» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № <...>г. (акты сдачи-

приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений).

- документальные подтверждения отправки указанных смс-сообщений ООО «Инкор Девелопмент» (техническая детализация, распечатанные файлы, сканы и т.п.).

7. ОАО «МегаФон» до «05» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России: сведения об обращении 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.

8. Заявителю, абоненту номера <...> до «05» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

Сведения об обращении к оператору подвижной радиотелефонной связи 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 указанных сообщений.

Пояснения по вопросу: считает ли заявитель, что распространение рассматриваемого смс-сообщения является нарушением законодательства о рекламе, учитывая наличие согласия заявителя на получение рекламы в договоре с мобильным оператором (ОАО «МегаФон»).

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 ООО «Инкор Девелопмент», 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.

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.