

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

07 апреля 2015 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее - Пензенское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – исполняющий обязанности заместителя руководителя управления, рассмотрев материалы по заявлению <...> о проверке соблюдения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В Пензенское УФАС поступило обращение абонента ОАО «ВымпелКом» <...> (г. Москва), перенаправленное Федеральной антимонопольной службой России (от 17.11.2014 вх № 2213-э), о проверке соблюдения требований ФЗ «О рекламе» по факту распространения рекламы, приходящей на абонентский номер <...> <...>, посредством смс-сообщений следующего содержания:

- «GFpremium ФИТНЕС УСПЕИ ПРОДЛИТЬ 15 месяцев-16500р., на 8-месяцев 12500р. Только 15-16 ноября...».

Дата и время поступления сообщения: 15.11.2014 в 12:24. Рекламное сообщение было отправлено с номера имеющего буквенное обозначение «Gold-Fitnes», через смс - центр +7<...>.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация, поступившая на абонентский номер <...> <...> содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

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

Из обращения следует, что обладатель абонентского номера +7<...>, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

Таким образом, факт распространения рекламы посредством смс-сообщений без предварительного согласия обладателя абонентского номера +7<...>, имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 указанного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В целях установления рекламодателя Пензенским УФАС России направлен запрос информации в адрес оператора связи ОАО «ВымпелКом», которому принадлежит номер смс – центра +7<...>.

В ответ на запрос информации ОАО «ВымпелКом» представило документы и письменные пояснения, исходя из анализа которых следует, что данное общество имеет договорные отношения с ООО «Билайн Венчурс» (Дополнительное соглашение № 1 к Договору № 08-14 от 01.05.2014). Согласно условиям данного соглашения ОАО «ВымпелКом» предоставило ООО «Билайн Венчурс» техническую возможность формирования и рассылки коротких текстовых сообщений кругу лиц, определенному Клиентами партнера, с использованием функционала оборудования ОАО «ВымпелКом».

В свою очередь ООО «Билайн Венчурс» представило документы, из которых следует, что ООО «Билайн Венчурс» заключило с ООО «Ди-дейт» 01.10.2014 договор №12-14 об оказании услуг по распространению рекламно-информационных материалов.

Из представленных ООО «Ди – дейт» документов и сведений установлено, что данное общество 01.10.2014 заключило договор № 470/14 с ООО «СМС Трафик», в рамках которого ООО «СМС Трафик» предоставлена услуга по распространению рекламно-информационных материалов. В свою очередь ООО «СМС Трафик» имело договорные отношения с ЗАО «Связной загрузка» (договор от 01.04.2014 г. № 179/14), в соответствии с которыми ООО «СМС Трафик» оказывает ЗАО «Связной загрузка» услуги доступа к системе, обеспечивающей обработку и отправку сообщений.

Согласно информации представленной ЗАО «Связной загрузка» следует, что рассылка смс-сообщения осуществлялась по заказу ООО «Электроник Восток» с помощью технических услуг ЗАО «Связной загрузка» в рамках договора № А – 38/14р от 01.08.2014 заключенного между ЗАО «Связной Загрузка» и ООО «Электроник Восток».

ООО «Электроник Восток» представило документы и пояснения, из которых следует, что данное общество имело договорные отношения с ООО «ВЕБСМС» (договор на оказание услуг № ЭВ – 271 – 11 от 01.08.2011 г.). В соответствии с условиями договора на оказание услуг № ЭВ – 271 – 11, Исполнитель (ООО

«Электроник Восток») оказывает за плату Заказчику (ООО «ВЕБСМС») услуги по обеспечению доступа к комплексу программных средств, позволяющих Заказчику зарегистрироваться, отправлять SMS – сообщения, отслеживать их статус и контролировать свой электронный виртуальный счет.

Таким образом, рекламодателем смс-сообщения является ООО «ВЕБСМС».

Следовательно, лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, являются ООО «ВЕБСМС».

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, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 3-01/15-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель – <...>;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ВЕБСМС» (ИНН 7708670076).

3. Назначить дело № 3-01/02-2015 к рассмотрению на 21.04.2015 в 10 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, 127, к.304.

4. В соответствии со статьей 34 ФЗ «О рекламе» ООО «ВЕБСМС» представить в срок до 17.04.2015 г. следующие документы и сведения:

- письменное объяснение о нарушении части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении SMS-сообщений рекламного характера без получения предварительного согласия абонента;

- договоры на распространение вышеуказанной рекламы (смс-рассылки) с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

- график распространения указанной в определении рекламы;

- основание распространения рекламных сообщений на номер телефона +7<...>;

- информацию о том, имелось ли согласие клиента на получение данной рекламы на номер сотового телефона +7<...> с документальным подтверждением;

- способ и место размещения в открытом доступе устава ООО «ВЕБСМС» (в случае отсутствия размещения в открытом доступе, представить копию);

- надлежащим образом заверенную копию документа, подтверждающего полномочия законного представителя ООО «ВЕБСМС»;

- информацию о распространении аналогичной рекламы на территории Российской Федерации с указанием места и периода (даты) распространения;
- информацию о назначении административного наказания за совершение однородного административного правонарушения;
- иные документы и информацию, которые, по вашему мнению, могут иметь значение для правильного рассмотрения дела.

Запрошенные документы представить в материалы дела в виде копий, каждый лист заверить согласно п. 3.26, 4.9 ГОСТа Р 6.30-2003 «Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов».

Обращаем Ваше внимание, что непредставление либо несвоевременное представление сведений (информации) в антимонопольный орган, необходимых для осуществления этим органом его законной деятельности, а равно представление таких сведений (информации) не в полном объеме или в искаженном виде, влечет за собой административную ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ООО «ВЕБСМС» в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. Представителям, участвующим в рассмотрении дела, при себе иметь: документ, удостоверяющий личность (паспорт <...> доверенность на участие.