

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 5-Р/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

12.04.2016 г.

г. Горно-Алтайск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...>, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев заявление <...> по факту распространения смс-рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление (вх.№383 от 12.02.2016г.) <...>, являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «Вымпел-Коммуникации» о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно: «Парная карта за 20900! 12-14 февраля! Подробности:+74952214900», полученного 11.02.2016г. в 14:56 часов от отправителя (номер «Club Smena»), через СМС-центр +79037011111 на мобильный телефон <...> (абонентский номер <...>), без согласия абонента.

По мнению заявителя, данное сообщение является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного смс-сообщения.

ПАО «Вымпелком» 09.03.2016г. представило информацию (вх.№655), согласно которой отправителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «СМС-Трафик» (ОГРН 1057746117384, ИНН 7705642257, адрес: г.Москва, пр. Ленинградский, д.80, корп.37).

05.04.2016г. в адрес УФАС по РА от ООО «СМС-Трафик» поступила информация (вх. № 1029), согласно которой инициатором рассылки является ООО «СМЕНА» согласно договору №509/14 от 05.12.2014г. Согласно пункту 12 Правил оказания услуг, которые являются приложением к указанному договору, заказчик (ООО «СМЕНА») обязуется самостоятельно определять содержание коротких текстовых сообщений, формировать их текст и определять список абонентов и их абонентских телефонных номеров.

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе», рекламой признается 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.

Смс-сообщение: «**Парная карта за 20900! 12-14 февраля! Подробности: +74952214900**», является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к клубу «Smena» (проводимым акциям), что способствует продвижению его на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 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 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.

ПАО «Вымпелком» и ООО «СМС-Трафик» представили в адрес УФАС по РА гостевую анкету фитнес-клуба «Смена» на имя <...> Заявитель не является постоянным членом клуба, так как подписал договор на разовое посещение клуба от 25.08.2015г. Общества полагают, что в данной анкете имеется согласие на получение рекламы.

Однако, при рассмотрении данной анкеты УФАС по РА установлено, что в ней отсутствует указание о том, что гость клуба дает согласие на получение рекламы.

В Правилах посещения клуба (с официального сайта клуба <http://smena-fitness.ru/>) также не указано о даче гостем клуба согласия на получение рекламы.

Кроме того, <...> указывает, что не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламораспространителя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе **реklamораспространитель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 3.2.2 договора №509/14 от 05.12.2014г. ООО «СМЕНА» обязано получить предварительное письменное согласие от абонента, на телефон которого общество планирует осуществлять отправку сообщений. Кроме того, согласно п.14 Правил оказания услуг, являющихся приложением к данному договору, ООО «СМС-Трафик» не является рекламораспространителем в толковании Закона «О рекламе», так как общество лишь оказывает услуги доступа к комплексу оборудования и программного обеспечения. Отправка смс-сообщений производится ООО «СМЕНА» самостоятельно, в том числе по своему списку абонентов и их абонентских номеров.

На основании изложенного УФАС по РА приходит к выводу, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «СМЕНА» (ОГРН: 1137746632650, ИНН: 7715970419, юридический адрес: г.Москва, ул.Новодмитровская Б., д. 23, стр.2).

Таким образом, в действиях ООО «СМЕНА» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы по сетям сотовой связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 № 5-Р/16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – гражданин <...>, проживающий по адресу: <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «СМЕНА» (ОГРН: 1137746632650, ИНН: 7715970419, юридический адрес: г.Москва, ул.Новодмитровская Б., д. 23, стр.2).

3. Назначить дело № 5-Р/16 к рассмотрению **на 05.05.2016г. на 10.30 часов (время местное)** по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13, 5 этаж;

4. Представить ООО «СМЕНА» **в срок до 29.04.2016г.** в УФАС по Республике Алтай копии следующих документов и информацию:

- информацию о распространителе рассматриваемого СМС-сообщения: запрашиваемая информация должна содержать такие данные как ИНН, ОГРН, юридический адрес хозяйствующего субъекта, паспортные данные (если это индивидуальный предприниматель без образования юридического лица);

- договоры, заявки, платежные поручения и иные документы, на основании которых была осуществлена рассылка вышеуказанного смс-сообщения на абонентский номер <...>;

- документальное подтверждение факта получения предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы (при наличии);

- письменные пояснения по факту распространения вышеуказанной смс-рекламы.

Копии всех документов должны быть заверены надлежащим образом и направлены с описью вложения.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, либо представителя с надлежаще оформленной

Доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.