

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № **P-18/35** **2016** ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

09 сентября 2016 г.

г. Благовещенск

Председатель Комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>., рассмотрев заявление <...>. о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)

УСТАНОВИЛ:

В ходе рассмотрения заявления <...> (вх. № <...> (ФАС вх. <...>)) установлено, что 26.04.2016 в 14 часов 17 минут на номер мобильного телефона +<...>, принадлежащий Заявителю, с номера, имеющего буквенный идентификатор SMILE, поступило смс-сообщение рекламного характера с текстом следующего содержания:

«Очень конфиденциальная информация! Специально для Вас Смайл приготовил сюрприз! 6 мес. интернет без оплаты! Акция*спешите 84957558055».

Текст вышеназванного смс-сообщения, согласно пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», подпадает под понятие рекламы, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 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.

Вместе с тем, <...>. не давал предварительного согласия на получение рекламы на вышеназванный принадлежащий ему номер сотового телефона.

ООО «Мультисервисные сети» письменно пояснил (вх. № <...>), что смс-сообщение рекламного характера было направлено абоненту в соответствии с согласием абонента на получение смс-оповещений, в том числе рекламного характера. Согласие абонента +<...> на получение смс-оповещений, в том числе рекламного характера, дано при подписании договора на услуги доступа к сети интернет № <...> от <...> между <...> и ООО «Мультисервисные сети». В п. 8.8 указанного договора говорится о том, что <...>. согласна получать смс-оповещение, включая информацию рекламного характера, на принадлежащий мне телефон <...>. Однако, как установлено Амурским УФАС России, данный номер принадлежит <...>.

Указанное выше смс-сообщение поступило на абонентский номер <...>, принадлежащий ООО «Т2 Мобайл», с номера, имеющего буквенный идентификатор «SMILE» через смс-центр + <...>, входящий в ресурс нумерации ООО «Т2 Мобайл», принадлежащий технологическому смс-центру Tele2, с последующей доставкой через смс-центр ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Отправку сообщений с телефонного номера, имеющего буквенный идентификатор «SMILE» (мультиподпись) осуществило ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором об оказании услуг № <...> от <...>, заключенного между ООО ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ООО «Мультисервисные сети». В соответствии с договором ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ООО «Мультисервисные сети» техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform», позволяющую самостоятельно выбирать объем, содержание (состав) и виды услуг (п.п. 1.2 п. 1 дополнительного соглашения №1 к договору <...> от <...>, определяет понятие «услуга» - это действия, направленные на отправку на Мобильный терминал Подписчика смс-сообщений, ммс-сообщений, Голосовых сообщений и HLR-запросов, получение с Мобильного терминала подписчика смс-сообщений, отправку Подписчику E-mail сообщений, а также формирование статистики по исходящим и входящим сообщениям). Буквенный идентификатор «SMILE» является зарегистрированным товарным знаком, который ООО «Мультисервисные сети» использует в соответствии с лицензионным договором № <...> о предоставлении права использования товарного знака от <...>. Инициатором рассылки данного смс-сообщения является ООО «Мультисервисные сети». Формированием текста сообщений и смс-рассылка осуществлялась также ООО «Мультисервисные сети».

Таким образом, распространителем указанной рекламы является ООО «Мультисервисные сети», посредством услуг ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», предоставляемых оператором связи ООО «Т2 Мобайл» согласно указанным выше договорам, в соответствии с которыми ООО «Мультисервисные сети» получают техническую возможность отправлять SMS-сообщения с короткого или федерального номера сервиса на несколько телефонов одним кликом с возможностью личной мультиподписи абонента «SMILE». ООО «Мультисервисные сети» самостоятельно вводит текст смс-сообщения и телефонные номера получателей.

На дату вынесения настоящего определения в антимонопольный орган не представлено предварительное согласие абонента <...> на получение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

Таким образом, в данной рекламе усматривается наличие признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 7 и 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Лицом в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, является: ООО «Мультисервисные сети» (<...>).

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 № Р-18/35 2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (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 «Мультисервисные сети» (<...>)

эксперт – ---; переводчик – ---.

3. Назначить дело № Р-18/35 2016 к рассмотрению на 30.09.2016 на «11» часов «00» минут по адресу: г. Благовещенск, ул. Амурская, 150, этаж 4, каб. 403 (регистрация участников дела с «10» часов «45» минут в каб.411).

4. Лицам, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в срок до 27.09.2016 представить в Амурское УФАС России по вышеуказанному адресу следующие документы и сведения:

ООО «Мультисервисные сети»

- письменные пояснения о нарушении рекламного законодательства, в том числе требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», при распространении рекламы посредством использования телефонной,

факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без получения предварительного согласия абонента на ее получение (с приложением доказательств и ссылкой на нормативно-правовые акты);

- согласие <...>, владельца телефонного номера +<...>, на получение вышеуказанной рекламы;
- копии документов на производство и распространение указанной рекламы, в том числе: заявок, договоров, счетов-фактур, накладных, актов приёмки выполненных работ, платёжных и иных документов;
- копию согласованного содержания вышеназванной рекламы;
- копии документов на имя ООО «Мультисервисные сети»: устава, свидетельства о государственной регистрации юридического лица, свидетельства о постановке на учет юридического лица в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации, выписки из Единого государственного реестра юридических лиц на дату, когда были внесены последние изменения в уставные документы, документов, подтверждающих полномочия руководителя;
- иные документы, по мнению ООО «Мультисервисные сети», имеющие отношение к данному делу.

Обращаем Ваше внимание, что информация должна быть исчерпывающей, содержать ответы на каждый поставленный вопрос.

Непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ООО «Мультисервисные сети», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо его законных представителей* обязательна.

Лицам, участвующим в деле, или их представителям при себе следует иметь документ, подтверждающий полномочия лица, а также документ, удостоверяющий личность.

<...>

* Часть 2 статьи 25.4 КоАП: Законными представителями юридического лица в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

Части 2-3 статьи 25.5 КоАП: В качестве защитника или представителя к участию в

производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются **доверенностью**, оформленной в соответствии с законом.