

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о продлении срока рассмотрения дела № 06-10.1/41-2016

29 июня 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, и.о. руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/41-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Фитнес клуб «Зебра-Ботанический сад» (далее - ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад») 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»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад», в извещении которого предприняты необходимые меры,

в присутствии представителя заинтересованного лица – ПАО «Мегафон» - <...> (Доверенность от 05 ноября 2015 № 55 АА 2019449),

в отсутствие заявителя - <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>, в котором указано, что 11.04.2016 в 14:03 часов на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: «**ЦЕНЫ ПОПОЛАМ! 13-15 апреля, год за 11900. Бронь тел. 84956691717. Докукина 8**» от абонента, имеющего обозначение **Zebra**, SMS-центр: **+79262000331**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-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 29.04.2016 № 5/3-07-ИФ-Исх-00235/16: «...11 апреля 2016 года в 14:03 оборудованием Оператора

зафиксировано Отправление на номер < ... > SMS-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение «Zebra», выделенное ЗАО «МегаЛабс» в рамках оказания услуги «Мобильное информирование...».

В своем ответе от 16.05.2016 № 5901 АО «МегаЛабс» пояснило следующее: «...Рассылка указанного в Запросе сообщения осуществлялась ООО «Рапporto» по договору № МР-МИ-РППРТ- 24.10.2014 от 24.10.2014, в редакции Дополнительного соглашения № 1 от 31.12.2015 (далее - Договор), по которому Общество оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно - информационных материалов Клиента ООО «Рапporto». Согласно условиям Договора, ООО «Рапporto» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно - информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (п. 4.8. Договора). В рамках Договора Клиент ООО «Рапporto» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст, предполагаемого к отправке текстового сообщения, и осуществляет выбор абонента-получателя в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса...».

В ответ на запрос Омского УФАС России ООО «Рапporto» пояснило следующее (исх. № 3445 от 24.05.2016): «...Рассылка рекламы, следующего содержания: 11.04.2016 г., 14:03 текст «ЦЕНЫ ПОПОЛАМ! 13-15 апреля, год за 11990. Бронь тел. 84956691717. Докукина 8» осуществлялась ООО «ФК «Зебра - Ботанический сад».

Распространение ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад» указанной рекламы осуществлялось на основании договора № ЗБ 07/14 от «28» июля 2014 г. о предоставлении доступа к системе Rapporto, заключенного между ООО «Рапporto» и ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад». По условиям указанного договора ООО «Рапporto» за обусловленную плату предоставляет ООО «ФК «Зебра - Ботанический сад» доступ к системе, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до абонентов различных SMS-рассылок, управление ими и пр.

Поскольку распространителем вышеуказанной рекламы являлось ООО «Фитнес клуб «Зебра - Ботанический сад», то и обязанность на получение предварительного согласия с абонента на sms - рассылки в соответствии с Федеральным законом "О рекламе" также лежит на ООО «Фитнес клуб «Зебра-Ботанический сад», которое иницирует sms-рассылку, хранит и обрабатывает данные по своим клиентам...».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

На рассмотрение дела № 06-10.1/41-2016 29 июня 2016 года представитель ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад» не явился, каких-либо пояснений в адрес Омского

УФАС России от Общества представлено не было.

Учитывая отсутствие в Омском УФАС России сведений о надлежащем извещении ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад» о времени и месте рассмотрения дела, в связи с необходимостью получения от ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад» сведений, имеющих существенное значение для полного и объективного рассмотрения дела, в соответствии с пунктами 27 и 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Продлить срок рассмотрения дела № 06-10.1/41-2016 до 07 августа 2016 года.
2. Назначить дело № 06-10.1/41-2016 к рассмотрению на **03 августа 2016 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, 12 А, к. 102.
3. ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад» в срок до 29 июля 2016 года представить в адрес Управления:
 - а) письменные пояснения по факту, изложенному в настоящем определении;
 - б) **надлежаще заверенные копии:**
 - документа, подтверждающего согласие абонента номера <...> (гр. <...>) на получение рекламной информации ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад»;
 - свидетельств ИНН, ОГРН, устава ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад»;
 - документа, подтверждающего служебные полномочия директора ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад» (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 ООО «ФК «Зебра-Ботанический сад», а также представителя ПАО «Мегафон» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>