

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 06-10.1/38-2016

о возбуждении дела по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе

25 мая 2016 года

город Омск

Председатель Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – и.о. заместителя руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Аккорд» (далее – ООО «Аккорд») 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»),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> (вх. № 2621э от 13.04.2016), в котором указано, что 12.04.2016 в 15:34 часов на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: «Только 20, 21, 22 апреля! Космические скидки на фитнес с бассейном 50%. Ночь Открытых Дверей м. ВДНХ ул. Красная сосна 2а, тел. 84956401640» от отправителя: Zebra, SMS-центр: +79037011111.

По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Из письменных пояснений ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. № 275/ДСП от 05.05.2016) следует, что отправителем вышеуказанного SMS-сообщения является ООО «Аккорд» (Абонент) в силу Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 589538192 от 15.02.2016, а также Дополнительного соглашения № 1 от 18.02.2016 к настоящему Договору.

Согласно пункту 4.1 Условий оказания услуг связи «Билайн» Абонент обязан не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации): — для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок (под массовой рассылкой понимается рассылка сообщений не менее, чем 100 (ста) получателям), установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети подвижной и\или фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущерб Оператора или третьих лиц.

Согласно пункту 3.7 Дополнительного соглашения № 1 Абонент обязуется осуществлять открытые SMS-рассылки только при наличии согласия пользователя, подтвержденного документально.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ООО «Аккорд» является рекламодателем, 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» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20 и 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 06-10.1/38-2016 по признакам нарушения 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 «Аккорд» (ИНН 7841449848, ОГРН 1117847348860, местонахождение: 197198, г. Санкт-Петербург, ул. Большая Пушкарская, дом 20, литер А, помещение 11-Н),

заинтересованное лицо - ПАО «Вымпел-Коммуникации» (ИНН 7713076301, юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, дом 10, стр. 14).

3. Назначить дело № 06-10.1/38-2016 к рассмотрению на 14 июня 2016 года в 15:00 часов по адресу: 644010, г. Омск, пр-т К. Маркса, 12 А, каб. 102.

4. ООО «Аккорд» в срок до 10 июня 2016 года представить в адрес Омского УФАС России (по электронной почте to55@fas.gov.ru и в письменной форме по адресу: 644010, г. Омск, проспект К.Маркса, 12 А):

а) письменные пояснения по факту, изложенному в настоящем определении,

б) надлежаще заверенные копии:

- устава ООО «Аккорд», свидетельств ЕГРЮЛ, ИНН;

- документа, подтверждающего служебные полномочия директора ООО «Аккорд» (протокол собрания учредителей, приказ о назначении на должность и пр.);

- документа, подтверждающего согласие абонента номера <...> на получение рекламной информации;

- договора, заключенного с рекламодателем информации «Только 20, 21, 22 апреля! Космические скидки на фитнес с бассейном 50%. Ночь Открытых Дверей м. ВДНХ ул. Красная сосна 2а, тел. 84956401640»;

- документов, подтверждающих оплату за распространение указанной рекламной информации посредством SMS-сообщения.

В случае невозможности представления запрашиваемой информации (или ее отсутствия) необходимо письменно уведомить об этом с указанием причин непредставления.

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 представителей ООО «Аккорд», ПАО «Вымпел-Коммуникации» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.