

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 40 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

22.10.2014 г.

г. Горно-Алтайск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Гуткович А.Е., временно исполняющая обязанности 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 поступили заявления (вх.№2417, №2418 от 22.08.2014г.) <...>, являющейся абонентом оператора сотовой связи ОАО «Санкт-Петербург Телеком» 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: **«22 августа – Выступление: Игоря Корнелюка! Ресторан MORE 9424242»**, полученного 20.08.2014г. в 20:12 часов, от отправителя +79037676877 через SMS-центр +79023700112 на абонентский номер <...> <...>.

По мнению заявителя, данные сообщения являются рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи она не давала.

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

Согласно сведениям официального Интернет-сайта Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение операторам ресурса нумерации, указанный в СМС-сообщении номер SMS-центра: +79023700112 относится к оператору ОАО «СМАРТС», скриншот http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/ от 27.08.2014г.

25.08.2014г. от ОАО «СМАРТС» поступили пояснения (вх. № 2424), согласно которым технической документацией номер SMS-центра +79023700112 закреплен за ЗАО «Астрахань-GSM».

12.09.2014г. от ЗАО «Астрахань GSM» поступили пояснения (вх. № 2617), согласно которым в рамках предоставления услуг по договору № 06-02-02/312 от 12.11.2012г. ЗАО «Астрахань GSM» организывает ООО «СМС-Центр» доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу. Далее информационную sms-рассылку осуществляет Партнер с помощью своего программного комплекса.

06.10.2014г. от ООО «СМС-центр» поступили пояснения (вх. № 2858), согласно которым в рамках договора № 352598 от 28.07.2014г. ООО «СМС-центр»

предоставляет ООО «ФЕНИКС СМС» техническую возможность рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU. Далее ООО «ФЕНИКС СМС» самостоятельно осуществляет смс-рассылку через выделенный доступ к технической платформе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Смс-сообщение: **«22 августа – Выступление: Игоря Корнелюка! Ресторан MORE 9424242»**, является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к выступлению артиста, что способствует продвижению этого мероприятия 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

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

Информация, полученная от ООО «СМС-центр» свидетельствует, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «ФЕНИКС СМС» ИНН 7743772803, ОГРН 1107746191981, юридический адрес: г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 22А, стр.1.

Таким образом, в действиях ООО «ФЕНИКС СМС» 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 № 40 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – гражданка <...>, проживающая по адресу: г. Санкт-Петербург, <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «ФЕНИКС СМС» ИНН 7743772803, ОГРН 1107746191981, юридический адрес: г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 22А, стр.1.

3. Назначить дело № 40 к рассмотрению **на 19.11.2014г. на 11.00 часов** по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13, 5 этаж;

4. Представить ООО «ФЕНИКС СМС» **в срок до 11.11.2014г.** в УФАС по Республике Алтай копии следующих документов и информацию:

- учредительные и регистрационные документы;

- договоры (заявки), платежные поручения и иные документы, на основании которых производилось распространение смс-сообщения: **«22 августа – Выступление: Игоря Корнелюка! Ресторан MORE 9424242»** полученного 20.08.2014г. в 20:12 часов, на абонентский номер <...> <...> от отправителя +79037676877 через SMS-центр +79023700112;

- документальное подтверждение факта получения предварительного согласия абонента +7<...> на получение рекламы (при наличии);

- распространялось ли вышеуказанное СМС-сообщение среди неопределенного круга абонентов;

- письменные пояснения по факту распространения вышеуказанной смс-рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

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**.