

1. Заявитель <...>

2. ООО «МОБАЙЛ ПАРК»

141407, Московская область,

г. Химки, ул. Панфилова,

владение 21, строение 1,

ДЦ «Кантри Парк»

mail@mobilepark.ru

3. ПАО «МТС»

109147, г. Москва,

ул. Марксистская, д. 4

163061, г. Архангельск,

ул. Выучейского, д. 16

4. ООО ТД «Управдом-Липецк»

398043, г. Липецк,

ул. Гагарина, д. 108,

помещение 2, офис 1

lipetsk@upravdom.com

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 03-05/58-2017

«26» февраля 2018 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии	- Цакулов Ю.Г.	заместитель руководителя,
		начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
Члены Комиссии:	- Шестакова Н.М.	главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
		ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
	- Ипатова Т.В.	

рассмотрев дело № 03-05/58-2017, возбужденное по заявлению <...> по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

В ОТСУТСТВИИ:

- гражданина <...> - заявителя, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, в заседание Комиссии по рассмотрению дела № 03-05/58-2017 не явился, представителей для участия в рассмотрении дела № 03-05/58-2017 не направил, ходатайств не заявлял,

дополнений в материалы настоящего дела не представил;

- ООО «Мобайл Парк», надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, в заседание Комиссии по рассмотрению дела № 03-05/58-2017 представитель общества не явился;
- ПАО «МТС», надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, в заседание Комиссии по рассмотрению дела № 03-05/58-2017 представитель общества не явился, представило в материалы настоящего дела запрашиваемые определением от 26.01.2018 документы.

УСТАНОВИЛА:

30.10.2017 (входящий № 7336) в адрес Архангельского УФАС России из ФАС России по электронной почте поступило заявление гражданина <...> с приложением копии согласия от 10.10.2017, копии скрин-шот смс-сообщения.

Согласно заявлению **27.10.2017 в 15:23** на номер мобильного телефона заявителя +7-921-292-23-00 (оператор мобильной связи - ПАО «ВымпелКом») **с буквенного номера TD Upravdom** (SMS-центр: +7-903-701-11-11) поступило смс-сообщение следующего содержания: «Распродажа в Управдоме! Скидка 30% на ВСЁ! 28.10.-6.11. upravdom.com».

По мнению заявителя, указанное смс-сообщение является рекламой.

Согласия на получение рекламы не давал.

По мнению гражданина, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»).

ПАО «ВымпелКом» письмом № 3-04/44504 от 28.11.2017 (входящий № 8139 от 28.11.2017) сообщило следующее.

Спорное смс-сообщение направило ООО «СМС-Трафик».

ООО «СМС-Трафик» письмом (входящий № 8787 от 20.12.2017) сообщило, что инициатором рассылки рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Мобайл Парк».

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством подвижной радиотелефонной связи путем направления смс-сообщения, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — к *торговой сети «Управдом»*, скидкам до 30 %, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

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 (ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе»).

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространитель в силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «МобайлПарк» письмом от 29.12.2017 № 20171229/01 (входящий № 346 от 18.01.2018) сообщило следующее.

Буквенное обозначение «TD Upravdom» не принадлежит ООО «МобайлПарк».

ООО «Мобайл Парк» является разработчиком технологической платформы услуги

«МТС Коммуникатор» для ПАО «МТС» и оказывает ПАО «МТС» услуги технической поддержки на основании договора № D0810232 от 12.03.2008.

ООО «МобайлПарк» обеспечило техническое подключение клиента ПАО «МТС» к услуге «МТС Коммуникатор» и не осуществляло изготовление и распространение рекламы.

Действия, совершенные в целях доведения рекламы до потребителя, осуществлены клиентом ПАО «МТС» с подписью «TD Upravdom».

ПАО «МТС» письмом от 09.02.2018 (входящий № 1094 от 13.02.2018) сообщило следующее.

Нейминг «TD Upravdom» выделен ООО ТД «Управдом-Липецк» в рамках услуги «МТС Коммуникатор» по договору об оказании услуг связи № 148304837530 от 02.11.2016.

В рамках оказания услуги ПАО «МТС» предоставляет абоненту возможность отправлять короткие смс-сообщения на абонентские номера, а также принимать ответные смс-сообщения с абонентских номеров на индивидуальный номер.

Согласно п. 3.2.17 Условий оказания услуги «МТС Коммуникатор» ООО ТД «Управдом-Липецк» (абонент) гарантирует ПАО «МТС», что отправка смс-сообщений осуществляется им в рамках действующего законодательства РФ и автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные смс-сообщения отправляется только тем получателям, которые дали ООО ТД «Управдом-Липецк» (Пользователь) предварительное и надлежащее оформленное согласие.

В соответствии с п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств; в связи с необходимостью привлечения, по мнению антимонопольного органа, к участию в деле других лиц.

Руководствуясь п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508),

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 03-05/58-2017 отложить в связи с необходимостью получения Архангельским УФАС России дополнительных доказательств (материалов и документов) по настоящему делу и привлечения ООО ТД «Управдом-Липецк» к участию в деле № 03-05/58-2017 в качестве лица, участвующего в деле № 03-05/58-2017.

2. Признать лицом, участвующим в деле № 03-05/58-2017:

- в качестве стороны по делу № 03-05/58-2017 — ООО ТД «Управдом-Липецк».

3. Назначить дело № 03-05/58-2017 к рассмотрению на «26» марта 2018 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, зал заседаний 109.

В случае неявки в назначенное время дело № 03-05/58-2017 будет рассмотрено без участия сторон и без учета их мнения.

4. ООО ТД «Управдом-Липецк» в срок до «19» марта 2018 года представить по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2 (тел./факс: 21-54-45) следующую информацию (документы и материалы):

- объяснения, пояснения, возражения с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции (в письменной форме);
- письменное согласие абонента с разрешением направления на его абонентский номер рекламы;
- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела.

Информация должна быть представлена в полном объеме по каждому из пунктов запроса.

В случае отсутствия запрашиваемой информации по пункту запроса, указать на невозможность представления запрашиваемых сведений с пояснениями (в письменной форме).

Доводим до Вашего сведения, что на основании ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ *непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации)* влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Согласно п. 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе:

- знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них;
- давать устные и письменные объяснения;
- представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании;
- заявлять ходатайства;

- делать заявления;
- возражать против заявлений и доводов других лиц;
- пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

Примечание:

- С материалами дела № 03-05/58-2017 можно ознакомиться в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, каб. 102 (*исполнитель – Шестакова Наталья Михайловна, 65-30-50*).
- **Для организации допуска** в помещения Архангельского УФАС России просим заблаговременно (за 1-2 дня до даты рассмотрения настоящего дела) сообщить данные (фамилия, имя, отчество) представителей лиц, которые будут принимать участие в рассмотрении дела № 03-05/58-2017 для оформления пропусков по телефону: 65-30-50.
- Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
- Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела № 03-05/58-2017 и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица (подписью и печатью индивидуального предпринимателя).
- **При направлении документов ссылка на номер дела 03-05/58-2017 обязательна!**

Председатель
Комиссии:

Ю.Г.
Цакулов

Члены Комиссии:

Н.М.
Шестакова

Т.В.
Ипатова