

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 84/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«22» июня 2015 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, И. В. Волохина – и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы, рассмотрев материалы в отношении рекламораспространителя общества с ограниченной ответственностью «А-Медиа» (далее: ООО «А-Медиа»; ИНН 7706798881; юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Донская, д.4, стр.2; фактический адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19),

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявления физического лица (вх. № 2814э от 23.04.2015г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения рекламного характера, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе». Из заявления следует, что заявителю пришло sms-сообщения следующего содержания:

от: M.Video,

sms-центр +79168960390,

дата и время: 22.04.2015, 17:11,

текст: «Дарим бонусные рубли! При покупке до 11 мая - дополнительно до 5000 бонусных рублей на Ваш бонусный счёт! Подробнее на [mvideo.ru](http://mvideo.ru)»,

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 несет

рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации данные sms-сообщения были отправлены посредством sms-центра (+7916-896-03-90), принадлежащего ОАО «МТС». Согласно сведениям, представленным ОАО «МТС» (вх. № 4279 от 06.05.2015г.) номер <...> -896-03-90 является номером SMS-Центра ОАО «МТС». SMS-центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор - номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

По результатам проверки обстоятельств, указанных в запросе Новосибирского УФАС России, ОАО «МТС» было установлено, что данное SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентский номер «...» от ООО «А-Медиа» (ИНН 7706798881; юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Донская, д.4, стр.2; фактический адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19), в рамках заключенного с ними договора № «...» от 01.12.2014г.

Согласно условиям Договора ОАО «МТС» (Принципал) оказывает ООО «А-Медиа» (Агенту) комплекс услуг по доступу Агента к SMS-центру через оборудование для оказания услуг. Суть услуг, оказываемых ОАО «МТС» по Договору, заключается в обеспечении ООО «А-Медиа» технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке смс-сообщений. При этом Агент (ООО «А-Медиа») самостоятельно, без участия Принципала (ОАО «МТС»), определяет и формирует содержание данных смс-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения. ОАО «МТС» лишь обеспечивает подключение Агента к сети электросвязи.

При этом, учитывая требования законодательства о рекламе, а также разъяснения ФАС России от 14.06.2012 о порядке применения ст.18 закона «О рекламе» в целях предотвращения массовых несанкционированных смс-сообщений рекламного характера в адрес своих абонентов, ОАО «МТС» включило в Договор положения, содержащие прямой запрет Агенту распространять рекламу без согласия ОАО «МТС» (п.3.3.3 Договора). В случае получения такого согласия от ОАО «МТС» Агенту (ООО «А-Медиа») вменяется в обязанность направлять рекламные сообщения только тем Пользователям, которые дали непосредственно Агенту (ООО «А-Медиа») предварительное и надлежащее согласие на получение от него (ООО «А-Медиа») рекламы по сетям электросвязи.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «А-Медиа» (ИНН 7706798881).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской

Федерации.

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, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 84/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>, абонента номера «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «А-Медиа» (ИНН 7706798881; юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Донская, д.4, стр.2; фактический адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19);

- заинтересованное лицо: ОАО «МТС» (юридический адрес: 109147, Москва ул. Марксистская, дом 4).

3. Назначить дело № 84/15 к рассмотрению на «22» июля 2015г. в 10:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ОАО «МТС» до «20» июля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № 217/SMS-IMSI от 01.10.2013 г.: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;

- документальные подтверждения отправки указанных смс-сообщений ООО «Инвест Телеком» (показания оборудования связи).

5. ООО «А-Медиа» до «20» июля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

-документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателем, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

-доказательства наличия предварительного согласия заявителя (абонента номера «...») на получение рассматриваемой рекламы.

- отзыв на данное определение.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Явка представителя ООО «А-Медиа», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя общества должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 25 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», 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 РФ.