

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 49/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«19» марта 2015 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы в отношении рекламодателя общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (ИНН 7705658056; 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10 стр. 1),

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица <...> (вх. № 168э от 19.01.2015 г.) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») согласно которому на номер заявителя <...> пришло следующее sms-сообщение:

от: MSG,

sms-центр: <...>,

дата и время: 15.01.2015, 16:23,

текст: «Первая распродажа года! 9 крутейших роллов со скидкой до 40% в "Японамате". <...>, 8-<...>, japonmata.ru»,

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России установлено следующее:

Согласно ч.1 ст.18 Закона «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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо,

осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, номер sms-центра <...>, через который было отправлено рассматриваемое сообщение, принадлежит ОАО «МТС». Согласно сведениям, представленным ОАО «МТС» (вх. № 1367 от 16.02.2015г.) номер <...> 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 тексте запроса, установлено, что данное SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентский номер <...> от ООО «ОСК» (ИНН 7705658056; 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10 стр. 1), в рамках заключенного с ним агентского договора № D140755212 от 01 декабря 2014 г.

Согласно условиям Договора ОАО «МТС» (Принципал) оказывает ООО «ОСК» (Агенту) комплекс услуг по доступу Агента к SMS-центру через оборудование для оказания услуг. Таким образом, суть услуг, оказываемых ОАО «МТС» по Договору, заключается в обеспечении ООО «ОСК» технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке SMS-сообщений. При этом Агент (ООО «ОСК») самостоятельно, без участия Принципала (ОАО «МТС»), определяет и формирует содержание данных SMS-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 ОАО «МТС» SMS-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 «ОСК») вменяется в обязанность направлять рекламные сообщения только тем Пользователям, которые дали непосредственно Агенту (ООО «ОСК») предварительное и надлежащее согласие на получение от него (ООО «ОСК») рекламы по сетям электросвязи. Кроме того, в соответствии с п.1.3 Приложения 6 к Договору номер <...> предусмотрена обязанность Агента по обеспечению гарантий наличия предварительного и надлежаще оформленного согласия Пользователей на получение ими реклам или информационных SMS-рассылок по сетям электросвязи.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ООО «ОСК».

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 № 49/15 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 «ОСК» (ИНН 7705658056; 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10 стр. 1);

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

3. Назначить дело № 49/15 к рассмотрению на «16» апреля 2015г. в 10:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «ОСК» до «08» апреля 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 абонента номера <...> на получение рассматриваемой рекламы;
- отзыв на данное Определение.

5. ОАО «МТС» до «08» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора <...>г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений);
- документальные подтверждения отправки указанного смс-сообщения ООО «ОСК» (техническую детализацию, распечатанные файлы, сканы и т.п.).

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 «ОСК», 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.

Председатель Комиссии

Т. В. Лопаткина

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.