ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 013/05/18-582/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

08 октября 2019 года г. Саранск, проспект Ленина, 14

Председатель Комиссии Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – руководитель Управления, рассмотрев электронное обращение гр. П. <...>, поступившее из Федеральной антимонопольной службы, относительно доставленного 05.09.2019 в 10:49 на его абонентский номер <...> (оператор связи МТС) от имени invitro sms-сообщения рекламного характера «Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 www.invitro.ru/r4» без предварительного согласия абонента на получение такой sms-рассылки, что указывает на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. П. <...>, в котором сообщается о факте получения 05.09.2019 в 10:49 на его абонентский номер <...> (оператор связи МТС) без предварительного согласия абонента от имени invitro sms-сообщения *«Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 www.invitro.ru/r4»*.

Федеральная антимонопольная служба, направив на электронную почту Мордовского УФАС России <...> электронное обращение гр. П. <...>, тем самым поручила Мордовскому УФАС России возбудить и рассмотреть дело по заявленным гр. П. претензиям к вышеназванной sms-рассылке, что согласуется с положениями пунктов 6 и 14 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

дело возбуждается по подведомственности Мордовского УФАС России.

Содержащиеся в sms-сообщении сведения о первичном приеме врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза всего (со скидкой 30% при предъявлении смс, всего за 2380 руб.), об адресе, по которому осуществляются такие медицинские услуги, о контактном номере телефона и сайте медицинской организации, осуществляющей такую медицинскую деятельность, не носят персонализированного характера и поэтому представляют интерес для неопределенного круга лиц, тем самым сообщаемые сведения формируют интерес к оказываемым медицинским услугам

и медицинской деятельности, способствуют их продвижению на рынке, в связи с чем такие сведения по всем признакам соответствуют понятию рекламы (статья 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространение рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из обращения гр. П., следует, что рассматриваемая sms-реклама доставлена на абонентский номер <...> (оператор связи МТС).

Принадлежность абонентского номера <...> системе нумерации ПАО «МТС» (оператор связи МТС), а также пользование таким номером абонентом П. подтверждается договором на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи МТС <...>.

Гр. П., которому выделен в пользование абонентский номер <...> (оператор связи МТС) и на который 05.09.2019 в 10:49 от имени invitro доставлено sms-сообщение с рассматриваемой рекламой, в своем заявлении указал, что не давал предварительного согласия на получение такой рекламы.

Из скрин-шота, приложенного к электронному обращению гр. П., следует, что рассматриваемая sms-реклама доставлена 05.09.2019 в 10:49 на его абонентский номер <...> от имени invitro через номер SMS-центра <...>.

Согласно Реестру Российской системы нумерации номер <...> принадлежит оператору связи ПАО «МТС».

В адрес Мордовского УФАС России от ПАО «МТС» с письмом<...> поступили документы и сведения, свидетельствующие о том, что заказчиком рассматриваемой sms-рассылки с идентификационным обозначением invitro является ООО «Инвитро – Информационные технологии», которому через оборудование агента МТС - ООО «ИнфоБип» обеспечен доступ к SMS-центру МТС. В подтверждение таких сведений предоставлены агентский договор <...>, заключенный между ПАО «МТС» и ООО «ИнфоБип», а также договор <...>, заключенный между ПАО «МТС» в лице ООО «ИнфоБип» и ООО «Инвитро – Информационные технологии».

Из взаимосвязанности сложившихся договорных отношений следует, что ПАО «МТС» предоставляет услуги связи для SMS-рассылки ООО «Инвитро – Информационные технологии» опосредованно через ООО «ИнфоБип», чье оборудование через сеть Интернет подключено к SMS-центру МТС, при том, что ООО «ИнфоБип» в рамках заключенного с оператором связи ПАО «МТС» договора

обязуется получить от заказчика рассылки документальное подтверждение согласия пользователей (абонентов) услуг связи МТС на получение рекламных сообщений, равно как и ООО «Инвитро – Информационные технологии» в рамках заключенного с ООО «ИнфоБип» обязуется получить предварительное согласие пользователей (абонентов) на получение sms-сообщений.

При данных обстоятельствах следует признать, что рекламораспространителями выступили заказчик рассылки - ООО «Инвитро – Информационные технологии» и агент МТС - ООО «ИнфоБип», чьими совместными действиями и взаимосвязанностью оборудования обеспечена передача рассматриваемой sms-рекламы в сеть оператора связи ПАО «МТС».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Вместе с тем, в письме ПАО «МТС» <...> делается ссылка на приложенное информационное письмо ООО «Инвитро», в котором сообщается о совершении со стороны ООО «Инвитро» без предварительного согласия абонента случайной sms-рассылки на его номер <...>, уже исключенный вручную из списка рассылок.

Учитывая сообщаемые сведения, следует признать, что ООО «Инвитро», наряду с ООО «Инвитро – Информационные технологии» и ООО «ИнфоБип», выступило рекламораспространителем рассматриваемой sms-рекламы, а также её рекламодателем.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Следовательно, распространение по сети подвижной радиотелефонной связи sms-сообщения рекламного характера *«Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 www.invitro.ru/r4»*, доставленного 05.09.2019 в 10:49 в г.Москву от имени invitro на абонентский номер <...> (оператор связи МТС), без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы носит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

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 № 013/05/18-582/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель — гр. П. (адрес (место жительства): г. Москва);

лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Общество с ограниченной ответственностью «Независимая лаборатория Инвитро» <...>;

Общество с ограниченной ответственностью «Инвитро – Информационные технологии» <...> ;

Общество с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» <...>;

заинтересованное лицо:

Публичное акционерное общество «Мобильные телесистемы» <...>.

3. Назначить дело № 013/05/18-582/2019 к рассмотрению **на 06 ноября 2019 года, на 12.00 часов** по адресу: Республика Мордовия, г.Саранск, проспект Ленина, 14, 2 этаж, каб.3 (конференц-зал); контактный телефон: <...>; контактное лицо: <...>; электронная почта: <...>.

4. **ООО «ИнфоБип»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 05 ноября 2019 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 05.09.2019 в 10:49 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие). В случае, если такие доказательства отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

3) копию оформленного протокола на выделение системного идентификатора по агентскому договору <...>;

4) копию выданной <...> доверенности на совершение юридических и иных действий, предусмотренных агентским договором <...>;

5) копию Отчета Агента за сентябрь 2019г., по которому произведена приемка выполнения поручения по агентскому договору <...>, в т.ч. по заказчику sms-рассылки invitro;

6) копию соглашения об уступке долга со всеми приложениями, включающего период сентября 2019г. по оплате услуг по смс-рассылкам, оформление которого предусмотрено агентским договором <...>;

7) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ООО «ИнфоБип» с другими организациями, причастными к распространению вышеназванной sms-

рекламы, в том числе с рекламодателем, с приложением копий договоров, заявок, согласованного сторонами текста sms-рекламы, актов выполненных работ, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

5 . **ООО «Инвитро – Информационные технологии»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 05 ноября 2019 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 05.09.2019 в 10:49 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие). В случае, если такие доказательства отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

3) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ООО «Инвитро – Информационные технологии» с другими организациями, причастными к распространению вышеназванной sms-рекламы, в том числе с рекламодателем ООО «Инвитро», с приложением копий договоров, заявок, согласованного сторонами текста sms-рекламы, актов выполненных работ, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

4) сведения (в письменном виде) о круге лиц – всех получателях sms-рассылки с рассматриваемым текстом рекламы (с указанием количества рассылок и регионов/территории распространения).

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

6. **ООО «Инвитро»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 05 ноября 2019 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 05.09.2019 в 10:49 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ООО «Ивитро» с другими организациями, причастными к распространению вышеназванной sms-рекламы, с приложением копий договоров, заявок, согласованного сторонами текста sms-рекламы, актов выполненных работ, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких

обстоятельств.

3) сведения (в письменном виде) о круге лиц – всех получателях sms-рассылки с рассматриваемым текстом рекламы (с указанием количества рассылок и регионов/территории распространения);

4) копии документов (договор, текст (макет) рекламы, согласованный сторонами по договору, акт сдачи-приема услуг, счет-фактура, платежные документы на оплату услуг и другие), на основании которых по заказу ООО «Инвитро» изготовлена и распространена по сетям электросвязи рассматриваемая sms-реклама. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

5) копии документов (лицензии на осуществление медицинской деятельности), которыми определено право ООО «Инвитро» осуществлять медицинские услуги по первичному приему врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза по адресу *«…ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2…»*, указанному в sms-рекламе. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

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 за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ООО «Ивитро», ООО «Инвитро – Информационные технологии», ООО «ИнфоБип», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Лица, участвующие в рассмотрении назначенного дела, обязаны предоставить документы, подтверждающие их личность и полномочия.

Председатель Комиссии <...>