

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 47/18 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«17» августа 2018г.

г.

Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе Н.П. Камнева – и.о. руководителя управления, рассмотрев материалы дела по факту распространения на абонентский номер заявителя смс-сообщений с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»),

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. 3251э от 18.06.18г., вх№5385 от 25.06.18г.) по факту рассылки на абонентский номер <...> <...> sms- сообщения с текстом следующего содержания: «Забыл откачать выгребную яму? Не тяни! Откачаем уже сегодня! От 600 рублей. Тел.8<...> », в 18:36 часов 08.06.2018г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Service»), без получения предварительного согласия абонента.

Как было сообщено заявителем, ранее, с указанного буквенного идентификатора ему приходили смс-сообщения от интернет-провайдера «Сибирский медведь». На рассылку информации содержания: «Забыл откачать выгребную яму? Не тяни! Откачаем уже сегодня! От 600 рублей. Тел.89232494295», он не давал согласие, как и на распространение своих персональных данных.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

В соответствии с 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 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 нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (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.

Оператором связи заявителя – ПАО «МТС» представлена информация (вх№ 6005 от 13.07.18г.), согласно которой буквенный идентификатор «Service» выделен ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644) в рамках Договора №МТС/SMS-2/12122017 от 12.12.2017г.

ООО «СМС-центр», в свою очередь, представило информацию (вх№ 4391э от 14.08.18г.), согласно которой Общество предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический канал в сервисе SMSC.RU для передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных (SMPP, SMTP, HTTP, SOAP - протоколы). ООО «СМС-центр» оказывает услуги на основании лицензии на право оказания телематических услуг связи № 150145 от 26.01.2017 г. выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

ООО «СМС-центр» получает команду от Заказчика только на маршрутизацию сообщения конкретному оператору связи, однако не имеет юридического права и технической возможности контролировать содержание каждого сообщения и наличие согласия абонентов на их получение.

Сообщения от отправителя с буквенным идентификатором «Service» направлялись заявителю в рамках Договора № 297647 от 07.06.2017г., заключенного между ООО «СМС-центр» (Исполнитель) и ООО «Инновационные технологии» (Заказчик, ИНН: 7722397559, юридический адрес: 109316, г. Москва, ул. Талалихина, дом 41, стр. 26, офис 406).

В силу положений Договора, отправителем данных сообщений является ООО «Инновационные технологии». ООО «СМС-центр» предоставляет ООО «Инновационные технологии» услуги доступа к Сервису SMSC.ru для самостоятельной отправки Сообщений из Личного кабинета, а также для интеграции сервисов Заказчика для отправки и приема Сообщений через API.

В соответствии с п. 6.4. Договора ответственность за содержание Сообщений и присваиваемое имя отправителя несет Заказчик. Общество обеспечивает доступ к сервису SMSC.RU и обязано передавать сообщения в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим ответственность за включение в сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на Заказчика (ООО «Инновационные технологии»).

Таким образом, ООО «Инновационные технологии» самостоятельно осуществило отставку указанного смс-сообщения (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической платформе сервиса, в связи с чем, является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1,ч.2 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.20, п.21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе»,

## ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 47/18 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.
2. Признать лицом, участвующим в деле:

заявитель: физическое лицо <...>;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Инновационные технологии» (ИНН 7722397559, юридический адрес: 109316, г. Москва, ул. Талалихина, д. 41 стр. 26, оф. 406).

3. Назначить дело № 47/18 к рассмотрению на «18» сентября 2018г. в 09:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ООО «Инновационные технологии» до «12» сентября 2018 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, на основании которых осуществлялось распространение рассматриваемого смс - сообщения на номер заявителя (договоры, акты, платежные документы за оказанные услуги, согласованный текст (макет) отправленных сообщений);

- предварительное согласие абонента: +7<...> на получение смс-сообщений;

- сведения о прекращении нарушения (в случае, если распространение ненадлежащей рекламы на номер <...> <...> прекращено);

- отзыв на данное Определение.

В соответствии с 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.

Явка представителя л и ц а , 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. В случае неявки, дело будет рассмотрено в отсутствие представителя.

В доверенности представителя 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 ответчика.

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.