

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 122/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«02» октября 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 заявление физического лица по факту рассылки рекламы по сетям электросвязи,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физических лиц (вх. № 4310э, 4311э от 29.07.2015г.) по факту рассылки на номера заявителей sms-сообщений, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Из заявлений следует, что заявителям пришли sms-сообщения следующего содержания:

1) на номер заявителя <...> «...» (вх. № 4310э):

от отправителя: «...»

sms-центр: «...»,

дата и время: 28.07.2015г., 08:45,

текст: «Ремонт ПК и ноутбуков у вас дома «...»R45WSW2QJ7GQ2ZY72F5F4J»;

2) на номер заявителя <...> «...» (вх. № 4311э):

от отправителя: «...» sms-центр: «...»,

дата и время: 29.07.2015г., 10:50,

текст: «Ремонт ПК.Выезд и диагностика бесплатно. «...»57LUGN4L4RSQRVF».

По результатам рассмотрения заявлений, 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 заявителями, ими 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 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 отправителя смс-сообщения закреплен за АО «СМАРТС-Самара». Номер отправителя закреплен за ЗАО «СМАРТС-Чебоксары».

Согласно сведениям, представленным ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (вх. № 4612э от 21.08.2015, вх. № 4388э от 05.08.2015) номера отправителей рассматриваемых смс-сообщений принадлежит ООО «Мобильный актив», на основании договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи от 03.07.2015. Согласно договору номера «...»,«...»принадлежат ООО "Мобильный актив", место регистрации: 614094 г. Пермь, ул. Овчинникова д. 17.

В соответствии с информацией, представленной ООО "Мобильный актив" (вх. № 4979э от 18.09.2015г.), рекламодателем вышеуказанных сообщений является ООО «Мобильный Маркетинг». Между ООО «Мобильный актив» (ИСПОЛНИТЕЛЬ) и ООО «Мобильный Маркетинг» (ЗАКАЗЧИК) был заключен Договор предоставления Услуг № 734 от «28» февраля 2009 г.

Также к своему ответу ООО «Мобильный актив» приложило пояснения ООО «Мобильный Маркетинг», согласно которому рекламодателем вышеуказанных сообщений является Индивидуальный предприниматель Стародумова «...» (ИНН 433402885630). Между ООО «Мобильный Маркетинг» (ИСПОЛНИТЕЛЬ) и ИП Стародумовой М.А. (ЗАКАЗЧИК) был заключен Договор предоставления Услуг №1235/ММ от «20» мая 2015г.

Согласно п. 1.1. которого ИСПОЛНИТЕЛЬ предоставляет ЗАКАЗЧИКУ комплекс услуг информационно-технического характера по обеспечению взаимодействия между ЗАКАЗЧИКОМ и Оператором сотовой связи по поводу осуществления SMS-рассылок, а именно: услуги по обработке поручений на отправку SMS-сообщений с целью их приведения в стандартную для Оператора сотовой связи форму, а также услуги по формированию отчётов и динамической смене имени отправителя.

Согласно п.5.8 указанного Договора ответственность за содержание исходящих от ЗАКАЗЧИКА SMS-сообщений несет сам ЗАКАЗЧИК. В рамках настоящего Договора ИСПОЛНИТЕЛЬ обеспечивает прохождение SMS-сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого sms-сообщения является Индивидуальный предприниматель Стародумова М.А. (ИНН 433402885630)

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 № 122/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявители:

- физическое лицо <...>, абонент номера «...»,
- физическое лицо <...>, абонент номера +«...».

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП Стародумова М.А. (ИНН 433402885630);

- заинтересованное лицо: ООО «Мобильный Маркетинг» (ИНН 5903092227, 614094, г. Пермь, ул. Овчинникова, д. 17).

3. Назначить дело № 122/15 к рассмотрению на «2» ноября 2015г. в 11:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Мобильный Маркетинг» до «29» октября 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № 1235/ММ от 20.05.2015г: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;
- документальные подтверждения отправки указанного смс-сообщения ИП Стародумовой М.А. (показания оборудования связи).

5. ИП Стародумовой М.А. до «29» октября 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.);

- документальные сведения об исполнении договора № 1235/ММ от 20.05.2015г: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений.

- сведения о прекращении нарушения – в случае, если распространение ненадлежащей рекламы на номер заявителя «...») прекращено.

- 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 ИП Стародумовой М.А., в действиях которой 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.