



У П Р А В Л Е Н И Е Ф Е Д Е Р А Л Ь Н О Й А
П О Р Е С П У Б Л И К Е К О М

О П Р

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № Р 05-02/18 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

14 февраля 2018 года № 03-01/1014

Сыктывкар

ООО «СМС Трафик»

115088, г. Москва,
проезд Южнопортовый 2-й,
д. 20А, стр. 1, подъезд 1, этаж 2

ПАО КБ «Восточный»

675000, Амурская обл., г. Благовещенск,
пер. Св. Иннокентия, д. 1

<...>

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> Коми УФАС России, рассмотрев материалы о распространении рекламных SMS-сообщений 08.02.2017, 09.03.2017, 17.10.2017, 01.11.2017, 22.11.2017, 06.12.2017, 26.12.2017, 09.04.2017, 19.09.2017 с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> от 08.12.2017, направленное письмом ОМВД России по г. Воркуте № 31/25-11406 от 11.12.2017 (вх. № 6673 от 18.12.2017), о распространении 08.02.2017, 09.03.2017, 17.10.2017, 01.11.2017, 22.11.2017, 06.12.2017, 26.12.2017, 09.04.2017, 19.09.2017 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщений на абонентский номер <...> рекламы услуг ПАО КБ «Восточный» (далее - рассматриваемая реклама).

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услугам ПАО КБ «Восточный», формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством SMS-сообщений на абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или

адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемых реклам им не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемые рекламы размещены с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем рассматриваемых реклам являются ООО «СМС Трафик», ПАО КБ «Восточный».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № Р 05-02/18 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

- ООО «СМС Трафик», адрес места нахождения: 115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 1, подъезд 1, этаж 2;

- ПАО КБ «Восточный», адрес места нахождения: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, пер. Св. Иннокентия, д. 1.

3. Вызвать для участия в деле:

1. заявителя – <...>;

3.2. лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

- ООО «СМС Трафик», адрес места нахождения: 115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 1, подъезд 1, этаж 2;

- ПАО КБ «Восточный», адрес места нахождения: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, пер. Св. Иннокентия, д. 1.

4. Назначить дело № Р 05-02/18 к рассмотрению **на 14.03.2018 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

5. **ООО «СМС Трафик» в срок до 07.03.2018 года** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

5.1. Копию устава ООО «СМС Трафик» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

5.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе реклам услуг ПАО КБ «Восточный», распространенных 08.02.2017 в 17 часов 54 минуты, 09.03.2017 в 17 часов 40 минут, 17.10.2017 в 17 часов 35 минут, 01.11.2017 в 17 часов 42 минуты, 22.11.2017 в 17 часов 40 минут, 06.12.2017 в 17 часов 41 минуту, 26.12.2017 в 13 часов 10 минут, 09.04.2017 в 17 часов 39 минут, 19.09.2017 в 14 часов 43 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщений на абонентский номер <...> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

5.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение реклам, указанных в п. 5.2 настоящего Определения.

5.4. О периоде распространения реклам, указанных в п. 5.2 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.5. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение реклам, указанных в п. 5.2 настоящего Определения.

5.6. Поясняющие, было ли получено ООО «СМС Трафик» предварительное согласие <...> на получение на его абонентский номер <...> реклам, указанных в пункте 5.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанные в пункте 5.2 настоящего Определения рекламы распространялись без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

5.7. О должностном лице ООО «СМС Трафик», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 08.02.2017, 09.03.2017, 17.10.2017, 01.11.2017, 22.11.2017, 06.12.2017, 26.12.2017, 09.04.2017, 19.09.2017, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

5.8. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 5.7 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемых реклам в нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемых реклам, со ссылкой на должностную инструкцию.

5.9. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемых реклам.

6. ПАО КБ «Восточный» в срок до 07.03.2018 года представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

6.1. Копии всех договоров (со всеми приложениями и дополнениями),

заключенных между <...> и ПАО КБ «Восточный».

6.2. Копии всех обращений, поступивших в ПАО КБ «Восточный» от <...> по вопросу прекращения направления SMS-рекламы с предложением услуг на абонентский номер <...> (в случае отсутствия таких документов укажите на это).

6.3. Копии всех ответов ПАО КБ «Восточный» на указанные в п. 6.2 настоящего Определения обращения (в случае отсутствия таких документов укажите на это).

6.4. Копию устава ПАО КБ «Восточный» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

6.5. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе реклам услуг ПАО КБ «Восточный», распространенных 08.02.2017 в 17 часов 54 минуты, 09.03.2017 в 17 часов 40 минут, 17.10.2017 в 17 часов 35 минут, 01.11.2017 в 17 часов 42 минуты, 22.11.2017 в 17 часов 40 минут, 06.12.2017 в 17 часов 41 минуту, 26.12.2017 в 13 часов 10 минут, 09.04.2017 в 17 часов 39 минут, 19.09.2017 в 14 часов 43 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщений на абонентский номер <...> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

6.6. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение реклам, указанных в п. 6.5 настоящего Определения.

6.7. О периоде распространения реклам, указанных в п. 6.5 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

6.8. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение реклам, указанных в п. 6.5 настоящего Определения.

6.9. Поясняющие, было ли получено ПАО КБ «Восточный» предварительное согласие <...> на получение на его абонентский номер <...> реклам, указанных в пункте 6.5 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанные в пункте 6.5 настоящего Определения рекламы распространялись без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

6.10. О должностном лице ПАО КБ «Восточный», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 08.02.2017, 09.03.2017, 17.10.2017, 01.11.2017, 22.11.2017, 06.12.2017, 26.12.2017, 09.04.2017, 19.09.2017, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

6.11. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 6.10 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемых реклам в нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемых реклам, со ссылкой на должностную инструкцию.

6.12. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемых реклам.

7. ООО «СМС Трафик» обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик» **в срок до 07.03.2018**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

8. ПАО КБ «Восточный» обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ПАО КБ «Восточный» **в срок до 07.03.2018**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

9. <...> (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 07.03.2018**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации 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.

Председатель комиссии <...>