

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 130/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«25» ноября 2016 г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев заявление физического лица по факту рассылки рекламы по сетям электросвязи,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4465э от 26.09.2016г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при рассылке на абонентский номер заявителя <...>7632 sms-сообщения, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», следующего содержания:

от отправителя: TURBODEALER,

sms-центр: +79168960418,

дата и время: 23.09.2016г., 10:54,

текст: «Продадим ваш транспорт за 15 дней или вернем деньги Turbodealer.ru»;

В ходе рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России установлено следующее.

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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по продаже автомобиля), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» оно является рекламой.

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 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, рекламораспространитель - 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 ПАО «МТС»

Согласно сведениям представленным ПАО «МТС» (вх. № 9760 от 28.10.2016г.), буквенный идентификатор «TURBODEALER» был выделен ООО «Форбс» (далее - корпоративный клиент) в рамках добавленной услуги «МТС Коммуникатор», огласно Заявления корпоративного клиента, являющегося неотъемлемой частью Договора о предоставлении услуг связи № 159375757850 от 23.04.2015.

Публичная оферта (далее - Соглашение к Абонентскому договору), доведена до сведения абонентов, в соответствии с п. 11.2 Условий оказания услуг подвижной связи «МТС», на Интернет-сайте ПАО «МТС», и доступна по ссылке:

http://www.corp.mts.ru/resheniya_dlya_biznesa/kommunikatsii_s_klientami/sms_i_usd_rassylki/mts_k_ommunikator/

Согласно условиям Соглашения «МТС Коммуникатор», доступной по ссылке: <http://www.mcommunicator.ru/terms/>, ПАО «МТС» оказывает корпоративному клиенту комплекс услуг по передаче, приему и обработке sms-сообщений справочно-информационного характера от корпоративного клиента только к зарегистрированным в информационных системах корпоративного клиента пользователям и лишь в целях оказания таким пользователям услуг корпоративного клиента. Согласно комплекса услуг «МТС Коммуникатор», на основании которых именно корпоративный клиент - ООО «Форбс» - формирует одно или несколько коротких сообщений и обращается к оборудованию ПАО «МТС» с указанием MSISD пользователя, к которому необходимо доставить SMS-сообщение. При этом оборудование ПАО «МТС» лишь передает уже сформированное корпоративным клиентом информационное сообщение на мобильный терминал пользователя.

В соответствии с Заявлением на добавление услуги «МТС Коммуникатор» ПАО

«МТС» подключило корпоративному клиенту услугу «МТС Коммуникатор» и выделило буквенный идентификатор «TURBODEALER», посредством которого через Канал ПАО «МТС» корпоративный клиент отправляет SMS-сообщения своим зарегистрированным пользователям.

Таким образом, суть Услуг, оказываемых ПАО «МТС» по услуге «МТС Коммуникатор», заключается в обеспечении корпоративному клиенту технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке SMS-сообщений. При этом корпоративный клиент самостоятельно, без участия ПАО «МТС», определяет и формирует содержание данных SMS-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения. Другими словами, ПАО «МТС» лишь обеспечивает подключение корпоративного клиента к сети электросвязи.

Согласно п. 4.1.3. Соглашения, ПАО «МТС» не отвечает за содержание информации, передаваемой и размещаемой Пользователем в сети. В случае возникновения любых и всяких претензий от третьих лиц, по отношению к которым осуществляется отправка сообщений с использованием Услуги, Пользователь обязан самостоятельно и за свой счет урегулировать все претензии такого рода (п.3.2.13 Соглашения).

В адрес ООО «Форбс» Новосибирским УФАС России направлен запрос о предоставлении информации (исх. № 06-10916 от 01.11.2016г.). Ответ на данный запрос в настоящее время Обществом не представлен.

Таким образом, в настоящий момент есть основания считать ООО «Форбс» рекламодателем рассматриваемого sms-сообщения.

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, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 130/16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>, абонент номера <...>7632,

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Форбс» (ОГРН 1125906001341; ИНН/КПП 5906113115/590401001; юридический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32, фактический адрес: 614000, г. Пермь, ул. Ленина, д. 60, этаж 4, оф.414).

3. Назначить дело № 130/16 к рассмотрению на «22» декабря 2016г. в 14:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в

кабинете 1008).

4. ООО «Форбс» до «20» декабря 2016г. 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 о предоставлении услуг связи № 159375757850 от 23.04.2015., заключенного с ПАО «МТС»: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщения;

- сведения о прекращении нарушения (в случае, если распространение ненадлежащей рекламы на номер <...>7632 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 лица, 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.