

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о продлении срока рассмотрения дела № 06-10.1/36-2016

30 мая 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, и.о. заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/36-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – индивидуального предпринимателя <...>,

в присутствии представителя заинтересованного лица – ПАО «МТС» - <...> (доверенность от 20.10.2015 № 0228/15),

в отсутствие заявителя - <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>, в котором указано, что 22.02.2016 в 14:01 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: *«Скидки на бриллианты до -50%. Грандиозная распродажа в «Россювэлиторг» в ТК «5 Звезд» в связи с закрытием комплекса. Только с 1 по 8 марта»* от абонента, имеющего обозначение: **RUT**, SMS-центр: **+79037011111**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» в своем ответе от 15.03.2016 исх. № 159/16- ИСБ-ОМС пояснило следующее: *«...отправителем*

(распространителем) указанного в запросе SMS-сообщения, поступившего 22.02.2016 года в 14 часов 01 минуту на номер <...> является ООО «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, 107078, г. Москва, Басманная Новая, дом 12, строение 2).

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «СМС Трафик» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012 г., а также Дополнительное соглашение № 010112 от 01.01.2012 г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы», согласно которому ПАО «ВымпелКом» как оператор связи приняло на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Абонента (ООО «СМС Трафик») к Пользователям...».

Согласно ответу ООО «СМС Трафик» от 31.03.2016 исх. № 141-16: «...На абонентский номер <...> 22.02.2016 года в 14:01 было направлено SMS-сообщение. Инициатором рассылки данного SMS-Сообщения является ООО «Мобайл Парк».

В соответствии с договором № 486/13 от 25.11.2013 года (далее - Договор), заключенным между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «Мобайл Парк» (Заказчик), Исполнитель по заданию Заказчика оказывает последнему услуги доступа к Системе, обеспечивающей обработку, отправку Сообщений и организацию их взаимодействия между Заказчиком и Абонентом...».

В своем ответе от 25.04.2016 исх. № 20160425/01 ООО «Мобайл Парк» пояснило следующее: «...Подпись отправителя (обозначение) RUT и номер <...> не принадлежат и никогда не принадлежали ООО «Мобайл Парк».

Отправка смс-сообщения на телефонный номер <...> 22.02.2016 г. в 14:01 часов (по омскому времени) производилась корпоративным абонентом заключившим договор с ПАО «МТС» в рамках услуги «МТС Коммуникатор», оказываемой ПАО «МТС» корпоративным абонентам.

ООО «Мобайл Парк» является разработчиком технологической платформы услуги «МТС Коммуникатор» (договор технической поддержки № D0810232 от 12.03.2008 г.), не является инициатором рассылок и распространителем рекламы, не проводит рассылку смс-сообщений, не оказывает услуг и не имеет договоров и Взаиморасчетов с абонентами ПАО «МТС» и абонентами других операторов.

Договоры и расчеты по услуге «МТС Коммуникатор» с корпоративными абонентам ведет ПАО «МТС»

Наличие согласия абонента (конечного получателя смс-сообщений), пояснения по рассылке и иные сведения должен предоставить корпоративный абонент ПАО «МТС», производивший отправку указанного смс-сообщения с подписью отправителя (обозначение) RUT...».

На запрос Омского УФАС России ПАО «МТС» в своем ответе от 18.05.2016 исх. № с0820/КТ-Б/20 представило следующую информацию: «...Буквенный идентификатор «RUT» был предоставлен ИП <...> на основании ее заявления от 23.12.2015 о добавлении услуги «МТС Коммуникатор» согласно договора на предоставление услуг связи № 155392547977 (прилагаются).

В соответствии с заявлением ИП <...> ознакомилась и согласилась с условиями

Соглашения по использованию услуги «МТС Коммуникатор» (далее - Соглашение), размещенного на сайте ПАО «МТС» http://www.corp.omsk.mts.ru/resheniya_dlya_biznesa/kommunikatsii_s_klientami/sms_communication/mts_kommunikator/ На добавление услуги «МТС Коммуникатор» (прилагается).

По Соглашению Пользователь (ИП <...>) обязан:

- 1) до начала использования Услуги ознакомиться и согласиться с порядком их оказания и стоимостью на Сайте ПАО «МТС» (п. 3.2.2.);
- 2) не осуществлять с помощью Услуги несогласованную принудительную рассылку коммерческой, рекламной или иной информации (п. 3.2.6.);
- 3) не использовать Услугу для совершения каких-либо действий, противоречащих действующему законодательству РФ (п. 3.2.9.)

Кроме того, согласно п. 3.2.17 Соглашения Пользователь гарантирует Оператору, что отправка SMS-сообщений осуществляется им в рамках действующего законодательства РФ и автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные SMS-сообщения отправляется только тем получателям, которые дали Пользователю предварительное и надлежащее оформленное согласие.

Таким образом, суть Услуг, оказываемых ПАО «МТС» по заявлению ИП <...> заключается в обеспечении клиенту (Пользователю) технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке SMS-сообщений. При этом 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 клиента к сети электросвязи...».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») индивидуальный предприниматель <...> является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

На рассмотрение дела № 06-10.1/36-2016 ИП <...> 30 мая 2016 года не явилась, каких-либо пояснений в адрес Омского УФАС России не представила.

Учитывая отсутствие в Омском УФАС России сведений о надлежащем извещении ИП <...> о времени и месте рассмотрения дела, в связи с необходимостью получения от ИП <...> сведений, имеющих существенное значение для полного и объективного рассмотрения дела, в соответствии с пунктами 27 и 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Продлить срок рассмотрения дела № 06-10.1/36-2016 до 20 июля 2016 года.

2. Назначить дело № 06-10.1/36-2016 к рассмотрению на **15 июня 2016 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, 12 А, к. 102.

3. ИП <...> в срок **до 14 июня 2016 года** представить в адрес Омского УФАС России (по электронной почте fo55@fas.gov.ru и в письменной форме по адресу: 644010, г. Омск, проспект К.Маркса, 12 А):

а) письменные пояснения по факту, изложенному в настоящем определении,

б) **надлежаще заверенные копии:**

- документа, подтверждающего согласие абонента номера <...> на получение рекламной информации;

- свидетельства ИНН ИП <...>.

Одновременно предупреждаю, что непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), а равно предоставление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо предоставление недостоверных сведений (информации) влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с **частью 6 статьи 19.8** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ИП <...>, а также представителя ПАО «МТС» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>