

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 266/14 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

16.12.2014 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы в отношении рекламодателя Общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, д. 16, стр.6),

#### УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (№3793э от 01.08.2014 г.) по факту рассылки 18.06.2014 г. в 12:30, 01.07.2014 г. в 14:26, 09.07.2014 г. в 17:10, 29.07.2014 г. в 13:29 на телефонный номер заявителя («...») sms-сообщений рекламного характера от отправителя с буквенным идентификатором Maximilian, без получения согласия на получение данных сообщений, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В качестве доказательств получения вышеуказанных сообщений заявителем были представлены:

- договор об оказании услуг связи с оператором связи ЗАО «Кемеровская мобильная связь», подтверждающий принадлежность указанного в заявлении номера «...» абоненту;
- детализация услуг связи по номеру «...», содержащей буквенный идентификатор отправителя вышеуказанных sms-сообщений – MAXIMILIAN;
- изображения sms-сообщений от 01.07.2014 г. в 14:26, 09.07.2014 г. в 17:10, 29.07.2014 г. в 13:29, содержащие полный текст, а также дату и время получения данных сообщений. При этом заявитель сообщает, что изображение sms-сообщения от 18.06.2014 г. не сохранилось, в связи с чем представлено не было.

Вместе с тем, представленные заявителем изображения подтверждают факт рассылки на телефонный номер «...» sms-сообщений следующего содержания:

01.07.2014 г. в 14:26 – «3 июля /чт/20:00 легенда рока-Вл. Кузьмин! Билеты от 1000р. т. «...»»;

09.07.2014 г. в 17:10 – «17 июля/чт/20:00 гр. IOWA!# улыбайся#мама Билеты от 400р. т. «...»»;

29.07.2014 г. в 13:29 – «Скидки именинникам! ПТ/СБ -15% Остальные дни до 60% т. «...»».

Новосибирским УФАС России по данному факту была проведена проверка, в результате которой установлено следующее.

Информация, содержащаяся в полученных заявителем 1, 9, 29 июля 2014 г. sms-сообщениях, является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку отвечает всем требованиям, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе: реклама – это 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.

Законом о рекламе в ч. 1 ст. 18 установлено, что 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 в соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно определению, содержащемуся в п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и использованием любых средств.

Антимонопольным органом в адрес оператора связи ЗАО «Кемеровская мобильная связь», обслуживающего телефонный номер абонента-заявителя, был сделан запрос об sms-центрах, через которые прошли sms-сообщения от 01.07.2014 г., 09.07.2014 г., 29.07.2014 г., а также об отправителях этих сообщений.

Согласно ответу ЗАО «Кемеровская мобильная связь» (вх. №11519 от 23.10.2014 г.) sms-сообщения от 01.07.2014 г., 09.07.2014 г., 29.07.2014 г. прошли через sms-центр «...». Номер «...», входящий в ресурс нумерации ЗАО «Ростовская Сотовая Связь», принадлежит технологическому смс-центру Теле2. Данный номер используется исключительно для установления взаимодействия оборудования по сигнализации.

Также ЗАО «Кемеровская мобильная связь» поясняет, что 01.07.2014 г., 09.07.2014 г., 29.07.2014 г. рассылку sms-сообщений осуществляло ООО «Девино Телеком» на основании Договора №«...» от 01.11.2013 г.

Согласно п.3.2.10 указанного договора ООО «Девино Телеком» обязуется осуществлять sms-рассылку только тем абонентам ЗАО «Ростовская сотовая связь», которые являются клиентами ООО «Девино Телеком» или его партнеров и выразили ООО «Девино Телеком» или его партнерам свое явно выраженное согласие на их получение в письменной форме.

Таким образом, рекламодателем рекламных sms-сообщений от 01.07.2014 г., 09.07.2014 г., 29.07.2014 г. является ООО «Девино Телеком».

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 № 266/14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>, абонент номера «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, д. 16, стр.6)

- заинтересованное лицо: ЗАО «Ростовская сотовая связь» (344010, г.Ростов-на-Дону, пр. Театральный, 60).

3. Назначить дело № 266/14 к рассмотрению на 15.01.2015 г. в 15:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ЗАО «Ростовская сотовая связь» до 12.01.2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора №«...» от 01.11.2013 г.: актов сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений.

5. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» до 12.01.2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- уставные и регистрационные документы;

- договоры на рассылку sms-сообщений от 01.07.2014г., 09.07.2014г., 29.07.2014 г. (со всеми приложениями), а также платежные документы и акты оказанных услуг по данным договорам, подписанные сторонами;

- доказательства согласия абонента «...» на получение рассматриваемых sms-сообщений рекламного характера.

Явка представителя ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», 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 Общества.

Председатель Комиссии

Т. В. Лопаткина

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.