

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 87/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«25» июня 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 материалы в отношении рекламодателя закрытого акционерного общества «СмартКардЛинк» (далее - ЗАО «СКЛ»; ИНН 7734198004; местонахождение: 125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д.80, корп. 37),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица <...> (вх. № 2866э от 28.04.2015г.) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») согласно которому на номер заявителя «...» пришло sms-сообщение следующего содержания:

от отправителя: METRO,

sms-центр: +79168960390,

дата и время: 24.04.2015. г., 13:56,

текст: «"Взрывные выходные" в METRO! 25.04-26.04.2015 филе куриное замороженное Куриное царство - 225.00р/кг, а также скидка 30% на все чемоданы. Информация по телефону 88007001077»;

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Указанная информация является рекламой в силу п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

Согласно 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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель 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 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 +79168960390 через который были отправлены рассматриваемые сообщения, принадлежит ОАО «МТС». Согласно ответу на запрос, представленному ОАО «МТС» (вх. № 4745 от 20.05.2015 г.), номер <...> -896-03-90 является номером SMS-Центра ОАО «МТС». SMS-центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор - номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

Рассматриваемое SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентский номер «...» от ЗАО «СКЛ» (ИНН 7734198004; местонахождение: 125190, г .Москва, Ленинградский проспект, д.80, корп. 37), в рамках заключенного с ним агентского договора № «...» от 08 декабря 2014 г.

Согласно условиям Договора ОАО «МТС» (Принципал) оказывает ЗАО «СКЛ» (Агенту) комплекс услуг по доступу Агента к SMS-центру через оборудование для оказания услуг. Суть услуг, оказываемых ОАО «МТС» по Договору заключается в обеспечении ЗАО «СКЛ» технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке sms-сообщений. При этом Агент (ЗАО «СКЛ») самостоятельно определяет и формирует содержание данных sms-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ЗАО «СКЛ».

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 № 87/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявители:

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

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ЗАО «СКЛ» (ИНН 7734198004; местонахождение: 125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д.80, корп. 37);

3. Назначить дело № 87/15 к рассмотрению на «30» июля 2015г. в 10:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ЗАО «СКЛ» до «28» июля 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № «...» от 08 декабря 2014 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений).

- 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.);

- доказательства наличия предварительного согласия заявителя на получение рассматриваемой рекламы.

Явка представителя ЗАО «СКЛ», в действиях которого 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 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.