

Председатель Комиссии Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе – руководитель Управления, рассмотрев электронное обращение гр. Б... (г.) от 17.12.2018 ВХ034347 (вх.№5491 от 17.12.2018), поступившее из Федеральной антимонопольной службы, относительно доставленного 13.12.2018 в 15:42 на его абонентский номер <...> ... (оператор связи Билайн) от имени ОРТЕКА sms-сообщения рекламного характера «В честь открытия 200-й ОРТЕКИ дарим 3000 бонусов! До 20.12! 88003333112» без предварительного согласия абонента на получение такой sms-рассылки, что указывает на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. Б... (г.) от 17.12.2018 ВХ034347 (вх.№5491 от 17.12.2018), в котором сообщается о факте получения 13.12.2018 в 15:42 на его абонентский номер <...>(оператор связи Билайн) без предварительного согласия абонента от имени ОРТЕКА sms-сообщения «В честь открытия 200-й ОРТЕКИ дарим 3000 бонусов! До 20.12! 88003333112».

Федеральная антимонопольная служба, направив на электронную почту Мордовского УФАС России to13@fas.gov.ru электронное обращение гр. Б... (г.) от 17.12.2018 ВХ034347 (вх.№5491 от 17.12.2018), тем самым поручила Мордовскому УФАС России возбудить и рассмотреть дело по заявленным гр. Б... претензиям к вышеназванной sms-рассылке, что согласуется с положениями пунктов 6 и 14 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

дело возбуждается по подведомственности Мордовского УФАС России.

Содержащиеся в sms-сообщении сведения о продавце, индивидуализирующем себя под наименованием ОРТЕКА (специализированная сеть ортопедических салонов) и, со ссылкой на контактный телефон 88003333112, в честь открытия 200-го салона до 20 декабря предлагающего подарить 3000 бонусов, не носят персонализированного характера и поэтому представляют интерес для неопределенного круга лиц, тем самым сообщаемые сведения о продавце ОРТЕКА формируют к нему интерес, способствуют его продвижению на рынке, в связи с чем такие сведения по всем признакам соответствуют понятию рекламы (статья 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространение рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 распространённой 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.

Из обращения гр. Б.... следует, что рассматриваемая sms-реклама доставлена на абонентский номер <...> (оператор связи Билайн).

Из скрин-шота, приложенного к обращению гр. Б...., следует, что рассматриваемая sms-реклама доставлена 13.12.2018 в 15:42 на абонентский номер <...>от имени ОРТЕКА через SMS-центр +790337011111, согласно Реестру Российской системы нумерации принадлежащий ПАО «ВымпелКом».

В адрес Мордовского УФАС России от ПАО «ВымпелКом» с письмом от 14.01.2019 № 4/1 (вх.№129 от 14.01.2019) поступили сведения о том, что рассматриваемая sms-рассылка осуществлена Абонентом - ООО «АйДиджитал», с которым заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № ., а также дополнительное соглашение № 4 на оказание услуг по приему, обработке и передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Абонента к Пользователю. Из таких документов следует, что ПАО «ВымпелКом», как оператор связи, оказывает услуги «Партнерские SMS-сервисы» путем доступа к своему программно-аппаратному комплексу для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений партнерами Абонента и/или Абонентом, который, в свою очередь, осуществляет sms-рассылку на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Абоненту и/или Партнерам свое предварительное согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов, и при этом Абонент признается рекламораспространителем или заказчиком рассылки и несет за свои действия в соответствии с законодательством РФ.

При данных обстоятельствах следует признать, что в процессе рассылки вышеназванной sms-рекламы рекламораспространителем выступило ООО «АйДиджитал».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Вместе с тем, рекламодателем такой рекламы выступило ООО «Никамед», под управлением которого осуществляется торговая деятельность сети ортопедических салонов ОРТЕКА, сведения о которой содержатся в рассматриваемой sms-рекламе.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Гр. Б..., на абонентский номер которого осуществлена рассылка sms-сообщения с рассматриваемой рекламой, в своем заявлении указал, что не давал предварительного согласия на получение такой рекламы.

Следовательно, распространение по сети подвижной радиотелефонной связи sms-сообщения рекламного характера «*В честь открытия 200-й ОРТЕКИ дарим 3000 бонусов! До 20.12! 88003333112*», доставленного 13.12.2018 в 15:42 в г.от имени

ОРТЕКА на абонентский номер <...> .. (оператор связи Билайн), без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы носит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

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 № 013/05/18-19/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель — гр. Б... (адрес (место жительства): г.);

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Общество с ограниченной ответственностью «АйДиджитал» (ИНН/КПП/ОГРН 7815377816/781301001/1137847488195; сокращенное наименование: ООО «АйДиджитал»; дата регистрации юридического лица: 16.12.2013; адрес (место нахождения): 197110, г.Санкт-Петербург, ул.Лодейнопольская, д.5, литера А);

заинтересованные лица:

Общество с ограниченной ответственностью «Никамед» (ИНН/КПП/ОГРН 7713046956/771401001/1037700031588; сокращенное наименование: ООО «Никамед»; дата регистрации до 1 июля 2002 года: 25.03.1996; дата присвоения ОГРН: 16.01.2003; адрес (место нахождения): 127015, г.Москва, проезд Бумажный, д.14, стр.2);

Публичное акционерное общество «ВымпелКом» (ИНН/КПП/ОГРН 7713076301/771301001/1027700166636; сокращенное наименование: ПАО «ВымпелКом»; дата регистрации до 1 июля 2002 года: 28.07.1993; дата присвоения ОГРН: 28.08.2002; адрес (место нахождения): 127083, г.Москва, ул. 8 Марта, д.10, стр.14).

3. Назначить дело № 013/05/18-19/2019 к рассмотрению **на 18 февраля 2019 года, на 15 часов 30 минут** по адресу: Республика Мордовия, г.Саранск, проспект Ленина, 14, 2 этаж, каб.3 (конференц-зал); контактный телефон: (8342) 24-88-33; контактное лицо: ; электронная почта: .

4. **ООО «АйДиджитал»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 15 февраля 2019 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 13.12.2018 в 15:42 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер <...> ... (оператор

связи Билайн) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие). В случае, если такие доказательства отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

3) копию акта выполненных работ, по которому произведена приемка работ по рассматриваемой sms-рассылке.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

5. ООО «Никамед» представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 15 февраля 2019 года** следующие документы и сведения:

1) копии документов (договор, текст (макет) рекламы, согласованный сторонами по договору, акт сдачи-приема услуг, счет-фактура, платежные документы на оплату услуг и другие), на основании которых по заказу ООО «Никамед» изготовлена и распространена по сетям электросвязи рассматриваемая sms-реклама. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

2) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ООО «Никамед» с другими организациями, причастными к распространению вышеназванной sms-рекламы, с приложением копий договоров, заявок, согласованного сторонами текста sms-рекламы, актов выполненных работ, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

3) сведения (в письменном виде) об адресном размещении аналогичной рекламы ООО «Никамед» иными способами и с помощью иных средств (печатные, электронные СМИ, и др.) с приложением подтверждающих документов;

4) копии документов (свидетельство на товарный знак, договор, соглашение, и др.), определяющих право ООО «Никамед» использовать в торговой деятельности наименование ОРТЕКА. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

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 за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ООО «АйДиджитал», в действиях которого содержатся признаки нарушения

законодательства о рекламе, а также ООО «Никамед», ПАО «ВымпелКом» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Лица, участвующие в рассмотрении назначенного дела, обязаны предоставить документы, подтверждающие их личность и полномочия.