

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 56/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» марта 2015 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 «СМС-центр» (ИНН 7724805644; ОГРН 1117746756489 от 26.09.2011; адрес: 115419, г.Москва, 2-й Рощинский проезд, 8),

#### УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления физического лица <...> (вх. № 300э от 23.01.2015, № 305э от 26.01.2015 г.) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») согласно которым на номер заявителя «...» пришли sms-сообщения следующего содержания:

1) от: «...»,

sms-центр: «...»,

дата и время: 23.01.2015 г., 13:31

текст: «Законно избавим от долгов по кредитам. т «...» , finPrAv024 .ru»,

2) от «...»,

sms-центр: «...»,

дата и время: 23.01.2015 г., 20:06,

текст: «Приглашаем Вас на ярмарку кожи и меха "SODERO" из Турции! На все минус 70 Спешите! С 16-25 января в ДК им Чкалова, Дзержинского 34»,

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 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 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 «...» через который были отправлены рассматриваемые сообщения, принадлежит ОАО «СМАРТС». Согласно письму от ОАО «СМАРТС» (вх. № 9988 от 15.09.2014 г.), номер sms-центра «...» закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM».

Согласно сведениям, представленным ЗАО «Ярославль-GSM» (вх. № 907э от 25.02.2015г.), номера телефонов отправителей ( «...», «...») закреплены за ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644; ОГРН 1117746756489 от 26.09.2011; адрес: 115419, г.Москва, 2-й Рощинский проезд, д. 8), на основании договора № «...» от 01.08.2014г. В соответствии с указанным договором содержание и адресаты SMS-сообщений определяются ООО «СМС-центр» (далее Заказчик) самостоятельно и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4. к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для рассылки. По этой причине, осуществляя роль технического посредника доставки информации абонентам, ЗАО «Ярославль-GSM» не может являться ответственным за выбор адресата, программного обеспечения, с помощью которого осуществляется SMS рассылка, и направление SMS-сообщений того или иного содержания Заказчиком, так же как и в случае отправки SMS-сообщения любым мобильным абонентом со своего абонентского оборудования. База данных абонентских номеров формируется непосредственно Заказчиками.

При заключении Договора Заказчик и ЗАО «Ярославль-GSM», следуя нормам действующего законодательства, в частности, ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», закрепили соответствующую обязанность не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации Спاما (Спам - это рассылка SMS-сообщений рекламного характера, которая осуществлена на Мобильные Терминалы Абонентов без предварительного согласия Абонентов) таким образом, Заказчик обязан для отправки SMS-сообщения рекламного характера получить согласие Абонента на ее получение. В связи с этим, документы, подтверждающие предварительное согласие Абонентов на получение SMS-сообщений, подлежат представлению Заказчику (ООО «СМС-центр»).

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ООО «СМС-центр».

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, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 56/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо «...», абонента номера «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644; ОГРН 1117746756489 от 26.09.2011; адрес: 115419, г.Москва, 2-й Рощинский проезд, 8);

- заинтересованные лица:

ЗАО «Ярославль-GSM» (150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18);

ЗАО «Кемеровская мобильная связь» (630108, г. Новосибирск, ул. Станционная, 30А, корпус «А», оф. 1101).

3. Назначить дело № 56/15 к рассмотрению на «22» апреля 2015г. в 10:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «СМС-центр» до «13» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателями, 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 абонента номера «...» на получение рассматриваемой рекламы;

отзыв на данное Определение.

5. ЗАО «Ярославль-GSM» до «13» апреля 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

сведения об исполнении договора № «...» от 01.08.2014г.: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;

документальные подтверждения отправки указанного смс-сообщения ООО «СМС-центр» (техническую детализацию, распечатанные файлы, сканы и т.п.).

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 ООО «СМС-центр», 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 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.

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.