

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 9/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» января 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 ИП Бучнева С.С. (...),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 5661э от 01.12.2014 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения с ненадлежащей рекламой, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что заявителю пришло sms-сообщение следующего содержания:

от: «...»

дата и время: 15.10.2014 13:23

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

Новосибирским УФАС России установлено следующее:

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ответе на запрос, полученном от ОАО «МегаФон» сообщается, что sms-сообщение от абонента «...» (15.10.2014 в 13:23:10) поступило через смс-центр «...» (оператор

компания «СМАРТС» Самарской области).

Согласно письму от ОАО «СМАРТС», номер sms-центра «...» закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM».

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации номер отправителя смс-сообщения так же закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM», г. Ярославль. Согласно ответу на запрос, полученному от ЗАО «Ярославль-GSM», номер «...» закреплен за ИП Бучневым.

В соответствии с договором № «...»г. заказчик (ИП Бучнев) поручает, а Исполнитель (ЗАО "Ярославль-GSM") берет на себя обязательство по передаче смс-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя абонентам. Содержание и адресаты SMS-сообщений определяются Заказчиком самостоятельно и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4. к оборудованию Оператора для рассылки. При заключении Договора Заказчик и Исполнитель, следуя нормам действующего законодательства, в частности, ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», закрепили соответствующую обязанность Заказчика в п. 3.1.2. Договора: «3.1.2.Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя 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.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ИП Бучнев С.С.

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 № 9/15 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: ИП Бучнев С.С. (...);

- заинтересованные лица:

- ЗАО «Ярославль-GSM» (150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18);
- ОАО «МегаФон» (115035, г. Москва, Кадашевская наб., 30).

3. Назначить дело № 9/15 к рассмотрению на «25» февраля 2015г. в 10:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. до «18» февраля 2015 г. предоставить в адрес Новосибирского УФАС России документальные сведения об исполнении договора № 1405 от 14.03.2014 г.: актов сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений.

5. ИП Бучневу С.С. до «18» февраля 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- 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 заявителей на получение рассматриваемой рекламы;
- отзыв на данное Определение.

6. ОАО «МегаФон» до «18» февраля 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России сведения об обращении абонента номера «...» с требованием о прекращении передачи на пользовательское оборудование (оконечное оборудование) коротких текстовых сообщений, в соответствии с ч. 6 ст. 45 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», в связи с получением указанных сообщений.

7. Заявителю, абоненту номера «...» до «18» февраля 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России сведения об обращении к операторам подвижной радиотелефонной связи с требованием о прекращении передачи на пользовательское оборудование (оконечное оборудование) коротких текстовых сообщений, в соответствии с ч. 6 ст. 45 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», в связи с получением указанных сообщений.

Явка представителя ИП Бучнева С.С., 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.

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.