

16 января 2017 года

г. Ижевск

Председатель постоянно действующей Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя, рассмотрев факт распространения 16.11.2016 г. в 14 часов 04 минуты рекламного смс-сообщения с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) 17.11.2016 г. по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы посредством электронной почты поступило заявление гражданина <...>. (вх. № 9278э) о распространении от отправителя с буквенным идентификатором «ROLFpelican» 16.11.2016 г. рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Пеликан-Авто – свыше 500 автомобилей с пробегом. Впервые на рынке дарим каждому техническое обслуживание и гарантию при покупке. Подробнее: 84952414873» на мобильный номер телефона (+79263164050) без предварительного согласия абонента на рассылку такой рекламы.

К заявлению приложена копия согласия на получение информации от оператора сотовой связи, фотография смс-сообщения.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России в адрес ПАО «Мегафон», АО «МегаЛабс» направлены запросы по предоставлению документов и информации, необходимой для рассмотрения заявления по существу.

20.12.2016 г. ПАО «Мегафон» представило (вх. № 237 ДСП) в Удмуртское УФАС России письменное пояснение, согласно которым отправка рассматриваемого смс-сообщения осуществлена АО «МегаЛабс» (ИНН 7713556058), действующего как абонент ПАО «Мегафон». АО «МегаЛабс» при размещении рекламно-информационных материалов (РИМ) среди абонентов гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких абонентов на получение рекламы.

12.01.2017 г. АО «МегаЛабс» представило (вх. № 6 ДСП) в Удмуртское УФАС России письменное пояснение, согласно которому распространение рассматриваемого рекламного смс-сообщения осуществлено ООО «ОСК» (ИНН 7705658056). Также АО «МегаЛабс» поясняет, что согласно условиям договора ООО «ОСК» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов, и использовать при

формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено.

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

16.11.2016 г. в 14 часов 04 минуты на мобильный номер телефона заявителя (+79263164050) поступило смс-сообщение следующего содержания: «Пеликан-Авто – свыше 500 автомобилей с пробегом. Впервые на рынке дарим каждому техническое обслуживание и гарантию при покупке. Подробнее: 84952414873».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанное сообщение, распространенное с помощью смс-рассылки, адресовано неопределенному кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи «Мегафон»), направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (автосалон «Пеликан-Авто»), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой.

Согласно положениям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно заявлению, гражданин <...>. не давал своего согласия на получение

рекламы посредством смс-сообщений. Соответственно, реклама, распространенная на мобильный телефон заявителя посредством смс-сообщения без его согласия на получение рассматриваемой рекламы, имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Установлено, что по договору с ПАО «МегаФон» АО «МегаЛабс» обязуется до размещения рекламных информационных материалов получить согласие абонентов на распространение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных (в случае их использования в рекламных информационных материалах).

Согласно договору, заключенному между АО «МегаЛабс» (Исполнитель) и ООО «ОСК» (Заказчик), заказчик при размещении рекламных информационных материалов среди абонентов гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких абонентов на получение рекламы.

Таким образом, рассматриваемое смс-сообщение поступило на телефонный номер <...> гражданина <...>. от ООО «ОСК» посредством программных средств АО «МегаЛабс».

АО «МегаЛабс» не представило в Удмуртское УФАС России согласие гражданина <...> на распространение рассматриваемой рекламы. Следовательно, в действиях АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК» по распространению рекламного смс-сообщения «Пеликан-Авто – свыше 500 автомобилей с пробегом. Впервые на рынке дарим каждому техническое обслуживание и гарантию при покупке. Подробнее: 84952414873» на мобильный номер телефона (+79263164050) содержатся признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, имеются основания для возбуждения в отношении акционерного общества «МегаЛабс» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11 стр. 1, ИНН 7713556058, ОГРН 1057747083767), общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056, ОГРН 1057746705631), производства по делу № ЕС04-03/2016-207Р, по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>.

В соответствии с пунктом 1) части 1 статьи 33, статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пункта 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № **ЕС04-03/2016-207Р** по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в рассмотрении дела:

- заявитель - гражданина <...>;

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

Акционерное общества «МегаЛабс» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11 стр. 1, ИНН 7713556058, ОГРН 1057747083767),

Общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056, ОГРН 1057746705631).

3. Назначить дело № **ЕС04-03/2016-207Р** к рассмотрению на **02 марта 2017 года в 10 часов 00 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

4. Лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу – **ООО «ОСК»**, обязано представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. информацию о рекламодателе, рекламораспространителе и рекламопроизводителе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) вышеуказанного рекламного смс-сообщения;

4.2. копии договоров на производство и распространение рассматриваемого смс-сообщения (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.3. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

4.4. копии документов, подтверждающих получение согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> , на получение рекламных смс-сообщений от

отправителя с буквенным идентификатором «ROLFpelican»;

4.5. письменно пояснения по обстоятельствам дела;

4.6. иные документы и сведения, которые будут способствовать рассмотрению дела по существу.

5. Лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу – **АО «МегаЛабс»**, обязано представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

5.1. письменно пояснения по обстоятельствам дела;

5.2. иные документы и сведения, которые будут способствовать рассмотрению дела по существу.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 22 февраля 2017 года.**

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Председатель Комиссии

<...>