Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/18-403/2020 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

26 мая 2020 года № 03-01/4557

г. Сыктывкар

ПАО «Мобильные ТелеСистемы»

Марксистская ул., д. 4,

г. Москва, 109147

reception@mts.ru

ООО «СМС-центр»

Семьи Шамшиных ул.,

д. 64, офис 706,

г. Новосибирск,

630005

<…>

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <…>, рассмотрев материалы о распространении рекламы следующего содержания: «Ателье-химчистка Портной Ганс на Большевиков,27 открыта! Маски 150 руб», с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <…> от 16.04.2020 (вх. Б-167 от 17.04.2020) о распространении 16.04.2020 в 14 часов 15 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения на абонентский номер <…> рекламы следующего содержания: «Ателье-химчистка Портной Ганс на Большевиков,27 открыта! Маски 150 руб» (далее - рассматриваемая реклама).

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством СМС-сообщения;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: ателье-химчистке «Портной Ганс», маскам за 150 руб., формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в сети сотового оператора «МТС» посредством СМС-сообщения на абонентский номер <…>, является рекламой.

В силу положений, установленных 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

<…> указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы им не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из имеющихся материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространителями вышеуказанного СМС-сообщения являются ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ООО «СМС-центр».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/18-403/2020 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <…>;

2.2. лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

2.2.1. ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ОГРН 1027700149124, ИНН: 7740000076, адрес места нахождения: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4;

2.2.2. ООО «СМС-центр», ОГРН 1155476129412, ИНН 5406596785, адрес места нахождения: 630005, г. Новосибирск, ул. Семьи Шамшиных, д. 64, офис 706.

3. Назначить дело № 011/05/18-403/2020 к рассмотрению **на 26.06.2020 года на 10 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. **ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в срок до 24.06.2020 года** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

4.1. Копию устава ПАО «Мобильные ТелеСистемы» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

4.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы следующего содержания: «Ателье-химчистка Портной Ганс на Большевиков,27 открыта! Маски 150 руб», распространенной 16.04.2020 в 14 часов 15 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения на абонентский номер <…> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

4.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рекламы, указанной в п. 4.2 настоящего Определения.

4.4. О периоде распространения рекламы, указанной в п. 4.2 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала

распространения.

4.5. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рекламы, указанной в п. 4.2 настоящего Определения.

4.6. Поясняющие, было ли получено ПАО «Мобильные ТелеСистемы» предварительное согласие <…> на получение на его абонентский номер <… > рекламы, указанной в пункте 4.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 4.2 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

4.7. О причинах распространения рассматриваемой рекламы без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

4.8. Копию Договора <…>, заключённого между ПАО «Мобильные ТелеСистемы» и ООО «СМС-центр», со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

4.9. Выписку о детализации счета по абонентскому номеру <…> по состоянию на 16.04.2020, с указанием номера SMS-центра, с которого произведена отправка SMS-сообщения, поступившего на указанный абонентский номер <...> .04.2020.

4.10. В письменных пояснениях ПАО «Мобильные ТелеСистемы» указано, что <…>.

4.11. О должностном лице ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 16.04.2020, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

4.12. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 4.11 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

4.13. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

4.14. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 4.11 настоящего Определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

5. **ООО «СМС-центр» в срок до 24.06.2020 года** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

5.1. Копию устава ООО «СМС-центр» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

5.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы следующего содержания: «Ателье-химчистка Портной Ганс на Большевиков,27 открыта! Маски 150 руб», распространенной 16.04.2020 в 14 часов 15 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения на абонентский номер <…> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

5.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рекламы, указанной в п. 5.2 настоящего Определения.

5.4. О периоде распространения рекламы, указанной в п. 5.2 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.5. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рекламы, указанной в п. 5.2 настоящего Определения.

5.6. Поясняющие, было ли получено ООО «СМС-центр» предварительное согласие <…> на получение на его абонентский номер <…> рекламы, указанной в пункте 5.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 5.2 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

5.7. О причинах распространения рассматриваемой рекламы без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

5.8. Копию Договора <…>, заключённого между ПАО «Мобильные

ТелеСистемы» и ООО «СМС-центр», со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

5.9. В письменных пояснениях ПАО «Мобильные ТелеСистемы» указано, что <…>.

5.10. О должностном лице ООО «СМС-центр», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 16.04.2020, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

5.11. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 5.10 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

5.12. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

5.13. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 5.10 настоящего Определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

6. **<…> в срок до 24.06.2020** представить копии следующих документов и письменную информацию относительно нижеследующего:

В письменных пояснениях ПАО «Мобильные ТелеСистемы» <…>.

7. **ПАО «Мобильные ТелеСистемы»** вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ПАО «Мобильные ТелеСистемы» **в срок до 24.06.2020**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

8. **ООО «СМС-центр»** вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «СМС-центр» **в срок до 24.06.2020**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес:

to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

9 . **<...>** вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 24.06.2020**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации 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.

Председатель комиссии <...>