

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 315-05-1/2015 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

«21» июля 2015г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев представленные материалы о распространении смс-сообщения рекламного характера с признаками нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»

УСТАНОВИЛ:

В адрес Рязанского УФАС России 22.05.2015г. вх. № 1980э поступило заявление <...> о том, что 22.05.2015г. в 12:41 на его мобильный номер <...> поступило сообщение рекламного характера следующего содержания: «8GU Ваш код на скидку 20% на РЕМОНТ КОМПЬЮТЕРОВ! Тел +7(4912)294060» от отправителя +79023593044 с SMS-центра: +79023700909 с признаками нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Из заявления <...> следует, что телефонный номер <...> на который поступило рекламное смс-сообщение принадлежит оператору сотовой связи «Мегафон». Для установления принадлежности номера <...> абоненту <...> Рязанским УФАС России (от 01.06.2015г. исх. 2015) был направлен запрос в адрес ОАО «Мегафон».

В адрес Рязанского УФАС России из Рязанского регионального отделения Центрального филиала ПАО «Мегафон» (18.06.2015г. вх. 2406э) поступил ответ на запрос от 01.06.2015г. исх. 2015г., из которого следует, что 07.03.2005г. между <...> и Центральным филиалом ОАО «Мегафон» (правопреемник ПАО «Мегафон») был заключен договор об оказании услуг связи № <...> (абонентский номер <...>). ПАО «Мегафон» не является рекламораспространителем смс-сообщения, полученного <...> 22.05.2015г. в 12:41, а исключительно в рамках исполнения договорных обязательств перед абонентом обеспечило передачу по сети подвижной связи короткого текстового сообщения, адресованного абоненту.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации (реестр публикуется на сайте Федерального агентства связи РОССВЯЗЬ rossvyaz.ru) телефонный номер <...> указанный как SMS-центр (+79023700909) принадлежит оператору СМАРТС (Самарская область). В адрес ОАО «СМАРТС» 01.06.2015г. исх. 2016 Рязанским УФАС России был направлен запрос о необходимости представить информацию об отправителе смс-сообщения, полученного <...> 22.05.2015г.

16.06.2015г. от ОА «СМАРТС-Самара» вх. 2357э поступил ответ, в котором общество пояснило, что является правопреемником ОАО «СМАРТС», юридическим лицом, созданным в результате реорганизации ОАО «СМАРТС» в форме выделения акционерных обществ. Согласно технической документации номер <...> был закреплен за СМС-центром ЗАО «Шупашкар-GSM» (428003, Чувашская Республика,

г. Чебоксары, ул. Ярославская, д. 29, офис 309, тел (8352)62-15-62, тел/факс (8352)67-50-62).

ЗАО «Шупашкар-GSM» (428003, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Ярославская, д. 29, офис 309) переименовано в ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (428003, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Ярославская, д. 29) на основании листа записи ЕГРЮЛ.

Поскольку телефонный номер <...>, указанный в поле «отправитель» также принадлежит оператору «СМАРТС-Чебоксары» (Чувашская Республика) для установления рекламораспространителя 01.06.2015г. исх. 2017 Рязанским УФАС России был направлен запрос в адрес ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» о необходимости представить информацию об отправителе рекламного смс-сообщения.

В ответ на запрос от ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» 17.06.2015г. вх. 2380э поступил ответ, из которого следует, что между ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» и ООО «Техинком» заключен договор <...> на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи от 05.03.2015г. Согласно договору <...> от 05.03.2015г. номер <...> принадлежит ООО «Техинком», место регистрации: 614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, д. 9. В соответствии с пунктом 2.16. заключенного договора абонент (ООО «Техинком») обязался не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, **рекламы**, опросов, **массовых рассылок**, установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущерб оператору (ЗАО «СМАРТС-Чебоксары»).

Направленная путем смс-сообщения информация является рекламой, так как, соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

В силу части 1 статьи 18 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.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999

№ 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями, сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем является ООО «Техинком» (ИНН 5904247650, 614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, д. 9).

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 № 315-05-1/2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле

заявитель – <...>;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (реklamораспространитель) – ООО «Техинком» (ИНН 5904247650, 614090, г. Пермь, ул. Лодыгина, д. 9).

3. Назначить дело к рассмотрению **на 21.08.2015 г. в 09 ч. 00 мин.** по адресу: г. Рязань, ул. Ленина, 34, каб. 2.
4. ООО «Техинком» в срок **до 17.08.2015г.** представить в адрес Рязанского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и сведения:

- копии учредительных документов;
- копию бухгалтерской отчетности за последний отчетный период;
- копию приказа о назначении директора (руководителя);
- копию договора с заказчиком (рекламодателем) на распространение смс-рекламы, указанной в описательной части определения;
- согласие <...> на получение рекламных смс-сообщений от ООО «Техинком»;
- копию акта выполненных работ по распространению указанной рекламы;
- согласованный с рекламодателем (заказчиком) текст рекламного смс-сообщения;
- мотивированное письменное объяснение по факту нарушения рекламного законодательства.

Явка законного представителя ООО «Техинком», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.