

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 269/14 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

22.12.2014 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 Закрытого акционерного общества «Связной Загрузка» (115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19),

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 5353э от 13.11.2014 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 отправителя: jaronamata

sms-центр «...»

дата и время: 12.11.2014г., 11:37

текст: «В "Японамате" скидка 30% на самые любимые роллы — ВСЕГДА и в любое время! Мы переехали на Пушкина 19! «...», jaronmata.ru»

Новосибирским УФАС России установлено следующее:

Данные sms-сообщения были отправлены посредством sms-центра, принадлежащего ОАО «МТС».

В ответе на запрос, полученном от ОАО «МТС», говорилось следующее.

Номер «...» является номером SMS-Центра ОАО «МТС». SMS-центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор - номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

По результатам проверки обстоятельств, указанных в тексте запроса, установлено, что данное SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с

последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентский номер «...» и направлено ЗАО «Связной Загрузка» (местонахождение: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19, ИНН 7703544582 КПП 772501001) в рамках заключенного с ним Договора № «...» от 01 декабря 2013 года (далее по тексту «Договор») и Соглашения о передаче прав и обязательств по Договору.

Согласно условиям Договора ОАО «МТС» (Исполнитель) производит доставку SMS-сообщения, сформированного и отправленного ЗАО «Связной Загрузка» (далее по тексту «Заказчик») от оборудования Заказчика к оборудованию Исполнителя (ОАО «МТС»).

В соответствии с п. 3.2.3. Договора Исполнитель (ОАО «МТС») принимает на себя обязательства по осуществлению технической поддержки. Заказчик (ЗАО «Связной Загрузка») принимает на себя обязательство по отправке SMS-сообщений только тем абонентам, которые дали предварительное и надлежащее согласие на получение рекламы по сетям электросвязи (п. 3.3.7.). В соответствии с п. 3.3.8. Договора Заказчик (ЗАО «Связной Загрузка») несет ответственность за полноту и достоверность предоставляемой Пользователям (абонентам) информации. Кроме того, в соответствии с п. 3.3.6. Договора, Заказчик (ЗАО «Связной Загрузка») обязуется не осуществлять распространение рекламы без получения от Исполнителя согласия.

Таким образом, суть услуг, оказываемых ОАО «МТС» по Договору, заключается в обеспечении Заказчику (ЗАО «Связной Загрузка») технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке SMS-сообщений. При этом Заказчик (ЗАО «Связной Загрузка») самостоятельно, без участия Исполнителя (ОАО «МТС»), определяет и формирует содержание данных смс-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения. ОАО «МТС» лишь обеспечивает подключение Заказчика (ЗАО «Связной Загрузка») к сети электросвязи.

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.

Согласно ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 несет рекламодатель.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае рекламодателем является ЗАО «Связной Загрузка».

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 № 269/14 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: ЗАО «Связной Загрузка» (115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19);

- заинтересованное лицо: ОАО «МТС» (109147, Москва, ул. Марксистская, дом 4),

3. Назначить дело № 269/14 к рассмотрению на 12.02.2015 г. в 11:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ЗАО «Связной Загрузка» до 11.02.2015 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.);
- документальные сведения о круге лиц – получателях рассматриваемой рекламы;
- доказательства наличия предварительного согласия заявителей на получение рассматриваемой рекламы;

5. ОАО «МТС» до 11.02.2015 представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении Договора № «...» от 01 декабря 2013 г.: актов сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений.
- 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 указанного сообщения.

6. Заявителю до 11.02.2015 представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- сведения об обращении к оператору 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 указанного сообщения.

Явка представителя ЗАО «Связной Загрузка», в действиях которой 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 Общества.

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.