

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
О РЕКЛАМЕ

«10» февраля 2014 г.
Новосибирск

г.

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 Шадрин Д.С.

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №9741 28.11.2013 г.), переданное Управлением Роскомнадзора по Сибирскому федеральному округу, по факту рассылки на указанный в заявлении номер телефона («...») sms-сообщений с нежелательной рекламой от различных организаций, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка. В результате чего установлено следующее.

11.09.2013 г. в 14:24:05 ч. на номер заявителя поступило смс-сообщение следующего содержания:

«До 500 000р под 20% на 4 года, платеж по 18000р Звоните «...»».

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «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.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой

Согласно ч.1 ст.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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с

таким требованием.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось.

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно ответу ОАО «МТТ» (вх.№10744 от 25.12.2013 г.) sms-центр с номером «...» использовался для рассылки, проводимой индивидуальным предпринимателем Шадриным Д.С.

Между ОАО «МТТ» (Исполнитель) и ИП Шадриным (Заказчик) заключен Договор №001-00-SMS-13/7500 от 10.07.13 г., в соответствии с п.2.1.1. которого Исполнитель предоставляет Заказчику доступ для отправки sms-сообщений, оказывает Заказчику услуги по приему, обработке и передаче sms-сообщений от Заказчика к абонентам Оператора, а Заказчик производит их оплату Исполнителю в соответствии с условиями договора.

При этом согласно п.3.1.2. Договора №001-00-SMS-13/7500 от 10.07.13 г. Заказчик обязуется не использовать sms-центр и SME (внешнее аппаратно-программное приложение, взаимодействующее с sms-центром Исполнителя по протоколу SMPP и обеспечивающее прием, обработку и отправку sms-сообщений абоненту – п. 1.6.) для передачи СПАМа. Заказчик рассылает sms-сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение sms-сообщений. Определение термина СПАМ содержится в п.1.10. вышеуказанного договора – незапрошенное получателем сообщение рекламного характера.

Таким образом, рекламораспространителем sms-сообщения следующего содержания:

«До 500 000р под 20% на 4 года, платеж по 18000р Звоните «...»», пришедшего на номер заявителя 11.09.2013 г. в 14:24:05 ч. с номера «...», является ИП Шадрин Д.С. (ИНН 5407809072590; ОГРНИП 311547609600284; «...»).

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 № 37 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель – физическое лицо;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Шадрин Д.С. («...»);

заинтересованного лица – ОАО «МТТ» (адрес: г. Москва, ул. Марксистская, д. 22).

3. Назначить дело № 37 к рассмотрению на 13 марта 2014 г. в 9-00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, д.3, к.1007.

4. ИП Шадрину Д.С. до «11» марта 2014г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- регистрационные документы ИП;

- документы, на основании которых осуществлялась смс-рассылка вышеуказанной рекламы (договор на рассылку рассматриваемой рекламы, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст смс-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

- доказательства наличия предварительного согласия абонента с телефонным номером: + «...», на получение рассматриваемой рекламы;

- отзыв на данное определение.

5. ОАО «МТТ» до «11» марта 2014г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

документальное подтверждение отправки рассматриваемых сообщений ИП Шадриним, сведения о прекращении нарушения (при наличии), сведения об исполнении Договора №001-00-SMS-13/7500 от 10.07.13 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы, иное).

В случае, если принимались меры по прекращению распространения указанных смс-сообщений представить документальное подтверждение прекращения нарушения.

Согласно ч. 6 ст.19.8 Кодекса РФ 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 на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Явка представителя лица, 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.