

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 19-Р/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

26.10.2015 г.

г. Горно-Алтайск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Гуткович А.Е., заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев заявление <...> по факту распространения смс-рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица <...> (вх. № 2366 от 25.08.2015), являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «МТС», о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...>), а именно: **«Вы еще можете забрать свой подарок до 3 августа: серебряная бусина-шарм владельцам карты 585 GOLD в магазин на ул. Бабушкина, д.71.»**, поступившего от отправителя 585GOLD, через смс-центр: +79168960390, 01.08.2015г. в 12:00 часов.

По мнению заявителя, данное сообщение является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель смс-рекламы нарушил Закон «О рекламе», так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлен скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного смс-сообщения.

11.09.2015г. в адрес УФАС по РА от ПАО «МТС» поступила информация (вх. № 2501), согласно которой указанное сообщение поступило на номер абонента от ООО «СМС Сервисы» в рамках заключенного с ПАО «МТС» договора №D140754921 от 01.12.2014г.

20.10.2015г. в адрес УФАС по РА от ООО «СМС-Сервисы» поступила информация, согласно которой между ООО «СМС-Сервисы» (прежнее наименование ООО «Айфри») и ООО «БИФРИ» был заключен договор на оказание услуг № 0110/09-05 от

01.10.2009г., согласно условиям которого ООО «СМС сервисы» приняло на себя обязательство по оказанию ООО «БИФРИ» услуг по обработке и передаче сообщений связи от оборудования ООО «БИФРИ» до смс-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам.

В аналогичных договорных отношениях состоят ООО «БИФРИ» и ООО «АйДиджитал» (№0104/2014 от 01.04.2014г.). В свою очередь ООО «АйДиджитал» заключило договор №SMSD1010/14-09МЗ, согласно условиям которого ООО «АйДиджитал» приняло на себя обязательства по оказанию аналогичных услуг ООО «УК Центр».

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе», рекламой признается 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.

Смс-сообщение: **«Вы еще можете забрать свой подарок до 3 августа: серебряная бусина-шарм владельцам карты 585 GOLD в магазин на ул. Бабушкина, д.71.»**, является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к акции для владельцев карты 585 GOLD, что способствует продвижению данной акции на рынке.

В соответствии с частью 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе **реklamораспространитель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 5.3 договора № 0110/09-05 от 01.10.2009г., заключенного между ООО «БИФРИ» и ООО «Айфри» (в настоящее время ООО «СМС-Сервисы»), ответственность за содержание смс-сообщений, в том числе перед государственными органами несет заказчик – ООО «БИФРИ».

В договоре №0104/2014 от 01.04.2014г., заключенном между ООО «БИФРИ» и ООО «АйДиджитал» прописан пункт 5.5, содержание которого аналогично п. 5.3 договора № 0110/09-05 от 01.10.2009г.

В свою очередь в пункте 3.3 договора №SMSD1010/14-09МЗ от 10.10.2014г.,

заключенного между ООО «АйДиджитал» и ООО «УК Центр», оговорено, что ООО «УК Центр» обязуется получить согласие абонентов, которым направляются сообщения в порядке и в форме предусмотренной применимым законодательством.

На основании изложенного УФАС по РА приходит к выводу, что распространителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «УК Центр» (ОГРН: 1085258008450, ИНН: 5258081412, юридический адрес: г.Санкт-Петербург, ул. Мебельная, д. 12, к.1, литер Б).

Таким образом, в действиях ООО «УК Центр» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы по сетям сотовой связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 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,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 19-Р/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – гражданин <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «УК Центр» (ОГРН: 1085258008450, ИНН: 5258081412, юридический адрес: г.Санкт-Петербург, ул. Мебельная, д. 12, к.1, литер Б).

3. Назначить дело № 19-Р/15 к рассмотрению **на 16.11.2015г. на 10.00 часов** по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13, 5 этаж;

4. Представить ООО «УК Центр» **в срок до 13.11.2015г.** в УФАС по Республике Алтай копии следующих документов и информацию:

- информацию о распространителе рассматриваемого СМС-сообщения: запрашиваемая информация должна содержать такие данные как ИНН, ОГРН, юридический адрес хозяйствующего субъекта, паспортные данные (если это индивидуальный предприниматель без образования юридического лица);

- договоры, заявки, платежные поручения и иные документы, на основании которых была осуществлена рассылка вышеуказанного смс-сообщения на абонентский номер <...>;

- документальное подтверждение факта получения предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы (при наличии);

- письменные пояснения по факту распространения вышеуказанной смс-рекламы.

Копии всех документов должны быть заверены надлежащим образом и направлены с описью вложения.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, либо представителя с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.