

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 4-Р/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

26.01.2015 г.

г. Горно-Алтайск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...>, 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 поступили заявления физического лица <...> (вх. №3388, 3389, 3390 от 25.11.2014), являющегося абонентом оператора сотовой связи ОАО «МТС», о распространении рекламных СМС-сообщений посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...>), от отправителя 3737, через смс-центр: +79168960390, а именно:

- **«Чем больше Вы отправляете SMS, тем больше призов получаете! Отправьте SMS на сумму более 80 руб. до воскресенья, 09.11, и Вы получите скидочный сертификат от МТС! Подробнее: mln.mts.ru (трафик по тарифу)»**, поступившего 04.11.2014г. в 07:56 часов;

- **«МТС: СПЕЦПРЕДЛОЖЕНИЕ! Пополните свой счет на сумму свыше 100 руб. до четверга, 20.11, и 1. Вы можете выиграть 3D телевизор ПЛЮС 2. Вы получите ГАРАНТИРОВАННЫЙ приз! Предложение действительно до 20.11 Подробнее: mln.mts.ru (трафик по тарифу)»**, поступившего 18.11.2014г. в 07:02 часов;

- **«МТС: Вы только что получили неограниченные МВ на 1 день. Скоро Ваш приз будет активирован. Подробности по номеру *100*2#. Отправьте ДА на 3737 бесплатно сейчас, и Вы также можете выиграть 1 000 000 руб.! Подробнее: mln.mts.ru (трафик по тарифу)»**, поступившего 19.11.2014г. в 18:47 часов.

По мнению заявителя, данные смс-сообщения являются рекламой. Заявитель не давал согласия на получение рекламы и считает, что рекламодатель нарушил Закон «О рекламе».

В качестве подтверждения факта получения смс-рекламы заявителем представлены скриншоты со своего сотового телефона, подтверждающие факт получения абонентом вышеуказанных смс-сообщений.

В адрес УФАС по РА (вх. № 3660 от 17.12.2014г.) от ОАО «МТС» поступила информация о том, что согласно договору об оказании услуг связи № D140349480 от 10.06.2014г. рассылка указанных смс-сообщений осуществлялась ООО «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии».

Также ОАО «МТС» представило договор об оказании услуг связи, заключенный с <...> Подписав данный договор, абонент выразил согласие с правилами оказания услуг связи (в настоящее время Условия оказания услуг подвижной связи ОАО «МТС»). ОАО «МТС» в своем пояснении указывает, что если абонент не выразил своего несогласия, согласие считается оформленным путем подписания Договора.

Однако, в пункте 7.6 Условий говорится лишь о том, что абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения рекламы от оператора и/или его партнеров, распространяемой по сетям связи. В данном документе не говорится о том, что, согласившись с Условиями, абонент выражает согласие на получение рекламы. Таким образом, невозможно установить получение согласия абонента <...>., что указывает на наличие признаков нарушения ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе».

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.

Вышеуказанные смс-сообщения являются рекламой, так как они неперсонифицированы, направлены на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к конкурсам, что способствует продвижению данных конкурсов 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.

ОАО «МТС» указывает, что рекламодателем является ООО «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии». Однако, согласно п.2.2 договора № D140349480 от 10.06.2014г. заказчик ОАО «МТС» в рамках настоящего договора обеспечивает проведение рекламной рассылки в соответствии с п.3.2.6. настоящего договора. Таким образом, УФАС по РА приходит к выводу, что рекламодателем является ОАО «МТС», следовательно, в его действиях усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

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 № 4-Р/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – гражданин <...>, проживающий по адресу: <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ОАО «МТС» ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124, юридический адрес: г. Москва, ул. Марксистская, 4.

3. Назначить дело № № 4-Р/15 к рассмотрению **на 17.02.2015г. на 11.00 часов** по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13, 5 этаж;

4. Представить ОАО «МТС» **в срок до 16.02.2015г.** в УФАС по Республике Алтай письменные пояснения по факту распространения вышеуказанной смс-рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» с приложением согласия абонента <...> на получение рекламы.

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.**