

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 407/86-Р ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

15 декабря 2014 года
Ленина, 14

г. Саранск, проспект

Председатель Комиссии Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе Попкова Ю.В. – руководитель Управления, рассмотрев электронное обращение гр. Е<...> от 30.10.2014 ВХ015197 (вх.№5325 от 31.10.2014), поступившее из Федеральной антимонопольной службы, относительно доставленного 30.10.2014 в 19:42 на его абонентский номер <...> <...> (оператор сотовой связи Билайн) sms-сообщения рекламного характера «Сеть кафе НЬОККИ приглашает ощутить атмосферу безысходности и ужаса в этот Хэллоуин! Весь день Вас будут обслуживать вампиры и угощать свежей кровью! За вход в кафе в костюме дарим ПОДАРОК! Вход со святой водой запрещен, надежду оставляйте у входа. Мертвым скидки! www.niokki.ru» без предварительного согласия абонента на получение такой sms-рассылки, что указывает на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. Е<...> от 30.10.2014 ВХ015197 (вх.№5325 от 31.10.2014), в котором сообщается о факте получения 30.10.2014 в 19:42 на его абонентский номер <...> <...> (оператор сотовой связи Билайн) без предварительного согласия абонента sms-сообщения «Сеть кафе НЬОККИ приглашает ощутить атмосферу безысходности и ужаса в этот Хэллоуин! Весь день Вас будут обслуживать вампиры и угощать свежей кровью! За вход в кафе в костюме дарим ПОДАРОК! Вход со святой водой запрещен, надежду оставляйте у входа. Мертвым скидки! www.niokki.ru».

Содержащееся в sms-сообщении предложение сети кафе НЬОККИ о развлекательных услугах соответствует понятию рекламы (статья 3 Федерального закона «О рекламе»), распространение которой по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона «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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение

рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Поскольку из обращения гр. Е<...> следует, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного сообщения, то распространение такой sms-рекламы носит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Федеральная антимонопольная служба, направив на электронную почту Мордовского УФАС России to13@fas.gov.ru электронное обращение гр. Е<...> от 30.10.2014 ВХ015197, тем самым поручила Мордовскому УФАС России возбудить и рассмотреть дело по заявленным гр. Е<...> претензиям к вышеназванной sms-рекламе, что согласуется с положениями пунктов 6 и 14 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, дело возбуждается по подведомственности Мордовского УФАС России.

Из поступивших в адрес Мордовского УФАС России сведений от оператора сотовой связи Билайн – ОАО «ВымпелКом» с письмом от 24.11.2014 № 928 (вх.№5662 от 25.11.2014) следует, что через платформу СМС-центра ОАО «ВымпелКом» +79037011111 рассматриваемое sms-сообщение отправлено ООО «Билайн Венчурс», которому предоставлен доступ к аппаратно-программному комплексу СМС-центра ОАО «ВымпелКом» на основании договора <...>, заключенного между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Билайн Венчурс», а также дополнительного соглашения № 1 к такому договору.

Из таких договорных отношений следует, что ООО «Билайн Венчурс» самостоятельно определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и определяет список Пользователей и их телефонных номеров в рамках договорных отношений с Клиентами, обеспечивает соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании текста коротких текстовых сообщений и гарантирует, что короткие текстовые сообщения не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством Российской Федерации (п.4.2 дополнительного соглашения № 1 к договору <...>). При этом всю ответственность перед Пользователями и иными лицами за прохождение, содержание, формирование коротких текстовых сообщений, получение согласия Пользователей несет Клиент ООО «Билайн Венчурс» при том, что ООО «Билайн Венчурс» гарантирует наличие предварительного письменного согласия Клиента (п.п.5.7, 5.8 дополнительного соглашения № 1 к договору <...>).

Вместе с тем, ОАО «ВымпелКом» в письме от 24.11.2014 № 928 (вх.№5662 от 25.11.2014) сообщило, что в процессе рассматриваемой sms-рассылки также задействован Клиент ООО «Билайн Венчурс» по распространению рекламно-информационных материалов, которым является ООО Рекламное агентство «Спецпроект» и который, в свою очередь, состоит в договорных отношениях с ООО «ЭрЭнджиГрупп», непосредственно осуществившим рассматриваемую sms-рассылку по заказу сети ресторанов Ньюкки/Казан, в подтверждение чего предоставлена объяснительная генерального директора ООО «ЭрЭнджиГрупп».

Данные обстоятельства указывают на то, что в процессе рассылки sms-сообщения рекламного характера «Сеть кафе НЬОККИ приглашает ощутить атмосферу безысходности и ужаса в этот Хэллоуин! Весь день Вас будут обслуживать вампиры и угощать свежей кровью! За вход в кафе в костюме дарим ПОДАРОК! Вход со святой водой запрещен, надежду оставляйте у входа. Мертвым скидки! www.niokki.ru» рекламодателями выступили ООО «Билайн Венчурс», ООО Рекламное агентство «Спецпроект» и ООО «ЭрЭнджиГрупп», посредством согласованного взаимодействия отправивших такое sms-сообщение через последовательность имеющихся у каждого из них технических средств.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

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,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 407/86-р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель — Е<...> (адрес (место жительства): г. Москва);

лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Общество с ограниченной ответственностью «Билайн Венчурс» (ИНН 7713651706; ОГРН 1087746543510; сокращенное наименование – ООО «Билайн Венчурс»; адрес (место нахождения): 127083, г.Москва, ул. Восьмого Марта, стр.14);

Общество с ограниченной ответственностью Рекламное агентство «Спецпроект» (ИНН 7707720038; ОГРН 1107746100560; сокращенное наименование – ООО Рекламное агентство «Спецпроект»; адрес (место нахождения): 127006, г.Москва, ул.Долгоруковская, 5, офис 256; фактический адрес: 127411, г.Москва, Дмитровское шоссе, д.157, стр.9, Б.Ц. «Гефест», оф.93002);

Общество с ограниченной ответственностью «ЭрЭнджиГрупп» (ИНН 7706762405; ОГРН 1117746756104; сокращенное наименование – ООО «ЭрЭнджиГрупп»; адрес (место нахождения): 101000, г.Москва, ул.Покровка, 14/2, стр.1);

заинтересованное лицо - Открытое акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (ИНН 7713076301; ОГРН 1027700166636; сокращенное наименование

– ОАО «ВымпелКом»; место нахождения: 127083, г.Москва, ул.Восьмого Марта, д.10, стр.14).

3. Назначить дело № 407/86-р к рассмотрению **на 14 января 2015 года, на 11 часов 30 минут** по адресу: Республика Мордовия, г.Саранск, проспект Ленина, 14, 2 этаж, каб.3 (конференц-зал); контактный телефон: (8342) 24-88-33; электронная почта: to13-vasenkina@fas.gov.ru; контактное лицо: Васенкина Лариса Викторовна.

4. **ООО «Билайн Венчурс»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 13 января 2015 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 30.10.2014 в 19:42 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер сотовой связи Билайн +796.... без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) копию договора, заключенного между ООО «Билайн Венчурс» и ООО Рекламное агентство «Спецпроект», на основании которого осуществлялась рассматриваемая sms-рассылка на абонентский номер сотовой связи Билайн +79...., с приложением копий актов выполненных работ, заявок на sms-рассылку, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения;

3) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие).

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

5. **ООО Рекламное агентство «Спецпроект»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в срок до 13 января 2015 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 30.10.2014 в 19:42 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер сотовой связи Билайн +79....без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) копию договора, заключенного между ООО Рекламное агентство «Спецпроект» и ООО «ЭрЭнджиГрупп», на основании которого осуществлялась рассматриваемая sms-рассылка на абонентский номер сотовой связи Билайн +796..... приложением копий актов выполненных работ, заявок на sms-рассылку, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения;

3) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие).

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

6. **ООО «ЭрЭнджиГрупп»** представить в адрес Мордовского УФАС России **в**

срок до 13 января 2015 года следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу рассылки 30.10.2014 в 19:42 вышеназванного sms-сообщения рекламного характера на абонентский номер сотовой связи Билайн +796..... без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы;

2) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ООО «ЭрЭнджиГрупп» с рекламодателем, заказавшим рассматриваемую sms-рассылку с рекламой кафе НЬОККИ, с приложением копий договоров, в том числе заявок, актов выполненных работ, платежных документов и др., подтверждающих такие отношения;

3) сведения (в письменном виде) о процедуре получения предварительного согласия абонентов на получение вышеуказанной рекламы (представить доказательства, подтверждающие предварительное согласие). В случае, если такие доказательства отсутствуют, необходимо предоставить письменное мотивированное обоснование таких обстоятельств;

4) сведения (в письменном виде) о наличии договорных отношений ООО «ЭрЭнджиГрупп» с другими организациями, причастными к распространению вышеназванной рекламы, с приложением копий договоров, в том числе заявок, актов выполненных работ, платежных поручений и др., подтверждающих такие отношения.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью руководителя и печатью организации.

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 за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка **ООО «Билайн Венчурс», ООО Рекламное агентство «Спецпроект», ООО «ЭрЭнджиГрупп»,** в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а также **ОАО «ВымпелКом», гр.Е<...>** для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна.**

Лица, участвующие в рассмотрении назначенного дела, обязаны предоставить документы, подтверждающие их личность и полномочия.

Председатель Комиссии

Ю.В.Попкова