ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 11-Р/18 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

18.10.2018 г.
г. Горно-Алтайск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Г., руководитель управления Федерально антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев заявление С. по факт распространения смс-рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица С. (вх. № 2818 от 30.08.2018г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи «ВымпелКом», о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения статьи 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер <...>), а именно: **«До 31.08 продление клубной карты ГОД 1990 ЗЕБРА Дубровка 84956699121»**, (29.08.2018 в 12:28), поступившего от отправителя сli ZEBRA (sms-центр +79037011111).

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 представлено скриншот со своего сотового телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного смс-сообщения.

ПАО «ВымпелКом» (вх.№35 от 18.09.2018г.) представило информацию, что рассматриваемое СМС-сообщение поступило в 12:25 часов 29.08.2018г. на абонентский номер <...> , с буквенного значения club ZEBRA, закрепленного за ООО «ДЭНИ КОЛЛ» на основании договора от 13.11.2015г. №576974438.

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» представило информацию (вх.№3370 от 26.09.2018г.), согласно которой ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не является распространителем рассматриваемого СМС сообщения. Между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен партнерский договор №ДП/SMS-5/01122017 от 01.12.2017г., согласно которому ООО «ДЭНИ КОЛЛ» предоставляет ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» исключительно техническую

возможность для рассылки СМС-сообщений.

Также ООО «ДЭНИ КОЛЛ» представило разъяснение ООО «Адара фит», полученное им от ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», согласно которому телефон Селиверстовой А.И. (абонентский номер <...>) был внесен ООО «Адара фит» в базу действующих клиентов по ошибке, при перенесении с бумажного носителя в электронный вид.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставило информацию (вх. 3508 от 08.10.2018 г.), которой сообщает, что данное общество предоставило техническую возможность отправки СМС-сообщений индивидуальному предпринимателю П. В свою очередь индивидуальный предприниматель П. предоставил ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» разъяснение, полученное им от ООО «Адара фит» (между П. и ООО «Адара фит» заключен партнерский договор от 05.10.2017 г. ПДП-К/025917), в котором ООО «Адара фит» сообщает, что абонентский номер <...> был внесен в базу действующих клиентов с ошибкой при перенесении с бумажного носителя в электронный вид.

Согласно сведениям, полученным с официального Интернет-сайта Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение оператором ресурса нумерации, указанный в СМС-сообщении номер <...> относится к оператору АО «КантриКом».

Согласно информации, представленной АО «КантриКом» (вх.3061 от 10.09.2018г. номер <...> , указанный в СМС-сообщении, закреплен за ООО «Адара фит» на основании соглашения от 01.10.2017г. к договору от 01.11.2016г. №16/2337-ОКП.

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.

Рассматриваемое смс-сообщение является рекламой, так как оно неперсонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к фитнес услугам, что способствует продвижению указанных услуг 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 данного Федерального закона возложена на рекламодателя.

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

Заявитель указывает, что не давал отправителю смс-рекламы разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Таким образом, в действиях ООО «Адара фит», связанных с распространением СМС-сообщения: «**До 31.08 продление клубной карты ГОД 19900 ЗЕБРА Дубровка 84956699121**» посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закон 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 № 11-Р/18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – гражданка С., проживающая по адресу: (г.М.....);

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Адара фит» (ИНН 5024175778, ОГР 1175024017299, Московская обл., Красногорский район, с. Николо-Урюпино, ул. Гагарина, д. 23, пом. 9).

3. Назначить дело № 11-Р/18 к рассмотрению **на 16.11.2018г. на 10.00 часов** (время местное) по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, 2 этаж;

4. Представить ООО «Адара фит» **в срок до 12.11.2018г.** в УФАС по Республике Алтай письменное пояснение по факту возбуждения УФАС по РА дела о нарушении рекламного законодательства.

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**.