

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №78/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"2" июня 2015 г.

г.

Новосибирск

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 ИП Мельниковой,

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (№2437э от 30.03.15 г.) по факту рассылки 27.03.2015 г. в 17:53 через sms-центр ЗАО «Ярославль-GSM» «...» на телефонный номер «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Займы быстро без справок! «...» звонок бесплатный DW22UZFFRD9DJ8» (идентификатор отправителя, указанный в сообщении «...»),

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В соответствии с п.1 ст.3 Закона 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, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указание на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом о рекламе оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 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 распространенной 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.

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

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе).

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

Рассматриваемое сообщение было отправлено на номер абонента-заявителя «...» через sms-центр ЗАО «Ярославль-GSM» «...».

Как следует из пояснений ЗАО «Ярославль-GSM» номер «...», указанный в рассматриваемом сообщении в качестве идентификатора отправителя, принадлежит ЗАО «Ярославль-GSM» и закреплен за ИП Мельниковой.

Согласно условиям договора, заключенного между ЗАО «Ярославль-GSM» (Исполнитель) и ИП Мельниковой (Заказчик), Исполнитель предоставляет Заказчику услуги по передаче sms-сообщений от Заказчика на мобильные терминалы абонентов других сетей транзитом через сеть Исполнителя. При этом содержание и адресаты sms-сообщений определяются Заказчиком самостоятельно и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4. к оборудованию Оператора для рассылки. База абонентских номеров формируется непосредственно Заказчиком.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения является ИП Мельникова, следовательно, в действиях ИП Мельниковой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 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 № 78/15 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, - индивидуального предпринимателя Мельникову Н.А. (далее – ИП Мельникова; «...»);

заинтересованное лицо – закрытое акционерное общество «Ярославль-GSM» (далее – ЗАО «Ярославль-GSM»).

3. Назначить дело № 78/15 к рассмотрению на «30» июня 2015 г. в 10:00 по адресу г.Новосибирск, ул. Кирова, д.3, к.1007.

4. ИП Мельниковой в срок до «25» июня 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- свидетельство о регистрации в качестве индивидуального предпринимателя,

свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;

- документы, на основании которых распространялась рассматриваемая реклама (договор, платежные документы по данному договору, акту оказанных услуг, прочее);

- согласие абонента с номером «...» на получение рассматриваемого sms-сообщения;

- отзыв на данное определение.

В случае, если принимались меры по прекращению распространения указанных сообщений, представить пояснения.

5. ЗАО «Ярославль-GSM» в срок до «25» июня 2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, подтверждающие оказание услуг по Договору от 17.12.2012, заключенному с ИП Мельниковой (платежные документы, акты оказанных за период, в котором было распространено рассматриваемое sms-сообщение – март 2015 г.);

- отзыв на данное определение.

В случае, если принимались меры по прекращению распространения указанных сообщений, представить пояснения.

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.

В соответствии с ч. 25 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством РФ.