

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 260/14 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

12.12.2014 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 рекламодателя Общества с ограниченной ответственностью «Связной Загрузка» (ИНН 7703544582, 115280, г. Москва, Ленинская Слобода, 19),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№4706э от 30.09.14 г.) по факту рассылки 30.09.2014 г. в 15:27 на телефонный номер заявителя «...» sms-сообщения следующего содержания:

«КАЖДЫЙ ВТОРНИК Мужские Радости Подарки для настоящих мужчин т «...» (sms-центр - «...»; буквенный идентификатор отправителя - MAXIMILIANS),

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Новосибирским УФАС России по данному факту была проведена проверка, в результате которой установлено следующее.

Информация, содержащаяся в полученном заявителем sms-сообщении, является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку отвечает всем требованиям, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе: реклама – это 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.

Законом о рекламе в ч. 1 ст. 18 установлено, что 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.

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 в соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального

закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно определению, содержащемуся в п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и использованием любых средств.

Антимонопольным органом был сделан запрос оператору связи ОАО «МТС», за которым закреплен номер sms-центра, указанный в детализации абонента-заявителя.

Согласно ответу ОАО «МТС» (вх.№12440 от 18.11.2014 г.) номер «...» является номером sms-центра ОАО «МТС». Sms-центр – это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. Sms-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор – номер <...>. Основной функцией sms-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки sms-сообщений. При этом sms-центр не может быть отправителем сообщений либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

В ходе проведенной ОАО «МТС» проверки было установлено, что рассматриваемое сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через sms-центр ОАО «МТС» на абонентский номер «...», с короткого сервисного номера «...», закрепленного за компанией ЗАО «Связной Загрузка» в рамках заключенного с ним договора № «...» от 20.08.2013 г.

Согласно условиям данного договора ОАО «МТС» (Исполнитель) проводит организационно-технические работы по подключению комплекса ЗАО «Связной Загрузка» (Заказчика) к оборудованию Исполнителя, предоставляет Заказчику короткий номер «...» и осуществляет техническую поддержку. В соответствии с п.3.2.1. Договора Исполнитель принимает на себя обязательства по обеспечению маршрутизации сообщений, отправляемых Заказчиком абоненту с короткого сервисного номера.

Таким образом, ОАО «МТС» обеспечивает ООО «Связной Загрузка» техническую возможность в формировании и отправке sms-сообщений. При этом Заказчик самостоятельно, без участия Исполнителя, определяет и формирует содержание данных sms-сообщений определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения.

Следовательно, рекламораспространителем рассматриваемого сообщения выступает ООО «Связной Загрузка».

По вышеуказанному Договору Заказчик принимает на себя обязательство по отправке sms-сообщений только тем абонентам, которые явно и очевидно выразили свое согласие на получение рекламных и информационных сообщений с использованием средств подвижной радиотелефонной связи.

Как утверждает заявитель, согласия на получение рассматриваемого сообщения он не давал. Учитывая вышеизложенное, в действиях ООО «Связной Загрузка» содержатся признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 260/14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>, абонент номера «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Связной Загрузка» (ИНН 7703544582, 115280, г. Москва, Ленинская Слобода, 19);

- заинтересованное лицо:

ОАО «МТС» (109147, Москва, ул. Марксистская, дом 4)

3. Назначить дело № 260/14 к рассмотрению на 11.02.2015 г. в 14:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Связной Загрузка» до 30.01.2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателем, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

- документальные сведения о круге лиц – получателях рассматриваемой рекламы;

- доказательства наличия предварительного согласия заявителей на получение рассматриваемой рекламы;

- отзыв на данное Определение.

5. ОАО «МТС» до 30.01.2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России документальные сведения об исполнении договора № «...» от 20.08.2013 г.: актов сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений.

Явка представителя ООО «ОСК», в действиях которой 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. Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя Общества должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя Общества.

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.