

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 05-01/04-15/РЗ

6 мая 2015 года

г.

Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель
Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,
<...>,

рассмотрев дело № 05-01/04-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствии представителей ООО «ОСК», ООО «МедиаПроект», ООО «Везет СПб», АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» и заявителя <...>., извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 18.12.2014 по электронной почте поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано что 17.12.2014 в 20:14 на его абонентский номер <...> с номера SMS-центра +79023700508 от отправителя под именем «+79047299402», поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Скоро корпоратив? ВЕЗЕТ-заказ такси-лучшие новогодние тарифы! 3180318»

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-рекламы разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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».

Смоленским УФАС России 18.02.2015 в отношении ООО «Армада» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/04-15/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела № 05-01/04-15/РЗ назначено на 17.03.2015. В ходе рассмотрения 17.03.2014 дела № 05-01/04-15/РЗ Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

Согласно письму ООО «Армада» (вх. № 178/05 от 13.03.2015), в соответствии с представленной партнерами ООО «Армада» информацией, техническая возможность формирования и направление указанного SMS-сообщения предоставлена ООО «ОСК». Такая возможность направления ООО «ОСК» SMS-сообщения, является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора ООО «Армада» с ООО «Юплэй» и ООО «Юплэй» с ООО «ОСК». ООО «Армада» представило копию договора от 01.12.2010 № 79/2010, заключенного ООО «Юплэй» с ООО «ОСК», согласно которому ООО «Юплэй» (далее – Исполнитель) предоставляет ООО «ОСК» (далее – Заказчик) Услуги по приёму от Заказчика SMS для доставки их на мобильные терминалы Абонентов сети Оператора и других сетей транзитом через Сеть Оператора от имени Заказчика и за его счет. Согласно пункту 2.1.4. договора, Заказчик обязан не использовать выделенные каналы и подключение к оборудованию Исполнителя для организации Спам-а.

Согласно письму ОАО «МТС» от 27.02.2015 № С301/00774 в ответ на запрос Смоленского УФАС России, указанный в тексте SMS-сообщения номер <...> выделен ООО «Везет СПб».

Комиссией Смоленского УФАС России 17.03.2015 было вынесено Определение о продлении срока рассмотрения дела № 05-01/04-15/РЗ для замены ненадлежащего ответчика ООО «Армада» надлежащим ООО «ОСК», а так же было привлечено ООО «Везет СПб» - как заинтересованное лицо. Рассмотрение дела было назначено на 14.04.2015. В Определении у ООО «ОСК» и ООО «Везет СПб» запрашивались сведения, необходимые Комиссии Смоленского УФАС России для принятия обоснованного решения по существу дела. Документы и информация, запрашиваемая у ООО «ОСК», в Смоленское УФАС России представлены не были.

Согласно письму ООО «Везет СПб» (вх. №267/05 от 14.04.2015), ООО «Везет СПб» 03.03.2013 заключило договор № 94 ВСПБ 2013 с ООО «МедиаПроект» на оказание услуг по размещению рекламы.

Комиссией Смоленского УФАС России 14.04.2015 было вынесено Определение об отложении рассмотрении дела № 05-01/04-15/РЗ для получения дополнительной информации, а так же было привлечено к участию в деле ООО «МедиаПроект» - как заинтересованное лицо. Рассмотрение дела было назначено на 06.05.2015.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России, ООО «ОСК» предоставило копию договора от 01.10.2010 № SMS-29/10-10 о предоставлении услуг, заключенного ООО «ОСК» (далее - Исполнитель) с ООО «Рапporto» (далее - Заказчик), согласно которому Исполнитель оказывает Заказчику техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему

доставку SMS-сообщений. В соответствии с указанным договором, формирование и отправка SMS-сообщений осуществляется Заказчиком самостоятельно, без согласования с Исполнителем текстов и адресатов направляемых сообщений. Согласно пункту 13 Правил предоставления услуг (приложение № 2 к указанному договору), Заказчик обязуется не использовать услугу для распространения ненужной получателю, не запрошенной информации в виде СПАМ.

Комиссия Смоленского УФАС России, проанализировав все представленные документы, пришла к выводу о том, что ООО «ОСК» не является рекламораспространителем указанного рекламного SMS-сообщения. Для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо заменить ненадлежащее лицо надлежащим и привлечь к участию в деле ООО «Раппорто», как лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а ООО «ОСК» - как заинтересованное лицо.

В соответствии с пунктами 32 и 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 05-01/04-15/РЗ отложить.
2. Назначить дело № 05-01/04-15/РЗ к рассмотрению на

«18» мая 2015 года в 11 час. 30 мин.

по адресу: 214000, г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 14-а, кабинет 207

3. ООО «Раппорто» **в трехдневный срок** со дня получения настоящего определения представить в Смоленское УФАС России следующие сведения (информацию):

- копии договоров, заключенных ООО «Раппорто» на осуществление в 2014 году рассылок SMS-сообщений, содержащих указанную рекламу;
- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера + 79522872391 на получение указанной рекламной информации посредством SMS-сообщений;
- сведения о том, каким именно образом производилось формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой;
- письменные пояснения ООО «Раппорто» (с приложением копий подтверждающих документов и материалов) по факту рассылки указанного SMS-сообщения.

4. ООО «МедиаПроект» **в трехдневный срок** со дня получения настоящего определения представить в Смоленское УФАС России следующие сведения (информацию):

- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера + 79522872391 на получение указанной рекламной информации посредством SMS-

сообщений;

- сведения о том, каким именно образом производилось формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой;
- в случае, если ООО «МедиаПроект» не является рекламодателем указанной рекламы, представить копию договора (со всеми приложениями), заключенного ООО «МедиаПроект» на её распространение посредством рассылки SMS-сообщений и копию отчета рекламодателя по факту рассылки указанной рекламы;
- письменные пояснения по факту осуществления рассылки SMS-сообщения с указанной выше рекламой, на телефонный номер <...> без согласия на то абонента.

Копии документов, представляемые в Смоленское УФАС России, должны быть заверены надлежащим образом. При невозможности представления каких-либо сведений, ООО «Раппорто» и ООО «МедиаПроект» обязаны в трехдневный срок уведомить об этом в письменной форме Смоленское УФАС России с указанием причины их непредставления и месте, где их можно получить.

В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за непредставление или несвоевременное представление в государственный орган сведений (информации) предусмотрена административная ответственность в виде штрафа.

Явка законных представителей* ООО «Раппорто», в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

** Часть 2 статьи 25.4 КоАП: Законными представителями юридического лица в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение*