

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 06-10.1/31-2015

15 апреля 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/31-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Альфа-Сервис» (далее – ООО «Альфа-Сервис», Общество) рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Альфа-Сервис» (ИНН 3906342048, юридический адрес: 236009, г. Калининград, ул. Генерала Раевского, 11, кв. 11), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие представителя заинтересованного лица - ЗАО «Астрахань-GSM» (ИНН 3015038500, юридический адрес: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д.44), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гр. <...> по факту направления 12.02.2015 в 19:53 часов на его абонентский номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: «Акция! -20% на пошив, перешив, реставрация до 23.02! тф. 312465. Мех.жилеты», отправитель указан «+79029535243» (SMS-центр +79023700112).

По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия на их получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), согласно 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru) номер «+79029535243» принадлежит ресурсу нумерации ЗАО «Астрахань - GSM» (г. Астрахань).

Из информации ЗАО «Астрахань - GSM» следует, что отправителем указанного SMS-сообщения является ООО «Альфа-Сервис» (в рамках исполнения договора от 12.01.2015 № 793782, приложения № 1, № 2 к указанному договору).

Согласно условиям указанного договора Оператор (ЗАО «Астрахань-GSM») обязан осуществить подключение Абонента (ООО «Альфа-Сервис») к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню (тарифному плану), выбранному Абонентом.

В силу пункта 2.11. Договора, Абонент несёт ответственность за использование услуг связи, в том числе за использование этих услуг в целях злоупотреблений, мошенничества и хулиганства, а также за совершение других противоправных действий в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 2.13. Договора Абонент несет полную персональную ответственность за сохранность sim-карты и за неправомерный доступ злоумышленником к электронной информации, хранящейся в файлах sim-карты с целью ее клонирования.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Альфа-Сервис» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из пояснений ООО «Альфа-Сервис» следует, что отправителем указанного SMS-сообщения является ООО «НКС» (договор от 25.12.2014 № 80008859902/4, приложение № 1 к указанному договору, дополнительные соглашения №№ 1-4 к указанному договору).

На запрос Омского УФАС России ООО «НКС» представлена информации от 14.04.2015, из которой следует, что «ООО «НКС» предоставляет организациям, индивидуальным предпринимателям и физическим лицам доступ к техническим и программным средствам отправки различного рода смс-сообщений через клиентскую часть программного-аппаратного комплекса (в дальнейшем – «личный кабинет»). Каждый клиент самостоятельно формирует текст смс-сообщений, подбирает адресатов сообщений, а также иницирует рассылку по номерной базе. Особо отметим, что номерная база формируется клиентом в личном кабинете вручную или загружается из пользовательских источников, и ООО «НКС» наполнением номерной базы ни по условиям договора, ни фактически не занимается.

Клиент ИП <...> использовал сервис СМС информирования для рассылки СМС сообщений через «Личный кабинет». На номер <...> рассылка СМС производилась 12.02.2015г. в 18:50, клиентом через личный кабинет самостоятельно, в режиме рассылки по телефонной книге клиента.

По нашему запросу клиент ИП <...> предоставил нам компьютерное изображение анкеты адресата с номером <...>, в которых он (адресат) подтверждает согласие на рассылку ему смс-сообщений от ИП <...> (распечатка изображения прилагается).

Одновременно к пояснениям ООО «НКС» был приложен договор от 28.01.2015 №

80009231723/1, заключенный с предпринимателем <...>, и документ, подтверждающий согласие гр. <...> на получение смс-оповещений от ИП <...> (квитанция 4905 от 03.12.14, в которой указано «Подписывая квитанцию, я даю свое согласие на оповещение о проводимых акциях, скидках исполнителя посредством смс оповещения на предоставленный мною номер мобильного телефона»).

Документальных доказательств обратного гр. <...> не представлено.

Учитывая пояснения ООО «Альфа-Сервис», пояснения ООО «НКС», а также наличие документального подтверждения согласия гр. <...> (абонента <...>) на получение sms-оповещений, руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства № 508 от 17.08.2006, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 06-10.1/31-2015 прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях общества с ограниченной ответственностью «Альфа-Сервис» признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».