

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

<...>

рассмотрев дело № 08-171/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ОАО «МТТ» (109147, г.Москва, ул.Марксистская, 22, ИНН 77050117253), ООО «СофтПрофи» (450005, Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Достоевского, 139,1,3, ИНН: 0278138308), ООО «КОМТЕРРА» (629003, Ямало-ненецкий автономный округ, г. Салехард, ул. Ангальский мыс, 39, А, 4; ИНН: 5611067833), ООО «ЭЛМИ» (308013, г. Белгород, ул. Коммунальная, дом 4, офис 4; ИНН: 3123287983) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 03.04.2014 г. в 12 часов 12 минут, на мобильный номер <...> с номера <...>, смс-центр +79585559997, с текстом: «РОСТ ломбард.НАЛИЧНЫЕ под залог ПТС,авто,недвижимости 2262122»,

установила:

В соответствии со статьями 33, 34 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе» Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В Управление поступило обращение гражданина (вх. № 734/ж от 04.04.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 03.04.2014 г. в 12 часов 12 минут, на мобильный номер <...> с номера <...>, смс-центр +79585559997, с текстом: «РОСТ ломбард.НАЛИЧНЫЕ под залог ПТС,авто,недвижимости 2262122».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.01.2014., размещенной на сайте Федерального агентства (Россвязь) по адресу <http://www.rossvyaz.ru/docs/articles/DEF-9x.html>, номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком».

ABC/ DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
958	5550000	5559999	10000	Межрегиональный ТранзитТелеком	Москва и Московская область

Согласия на получение подобных сообщений заявитель не давал. Так же заявитель представил письменное разрешение на обработку своих персональных данных.

Данный факт имеет признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы - 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.

Информация, поступившая на мобильный номер <...> содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

В целях установления рекламодателя Управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер смс-центра +79585559997 - ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (№ РБ-08/5582 от 22.04.2014г.)

Управлению от ОАО «МТТ» представлены следующие документы и сведения (вх. № 5004 от 15.05.2014г.; вх. № 6720 от 02.07.2014г.; вх. № 8024 от 04.08.2014г.):

- 1) письменные пояснения;
- 2) копия договора №022-00-SMS-13/7200 от 25 октября 2013г.;
- 3) заключение по результатам служебной проверки ОАО «МТТ»;
- 4) копия доверенности №2 от 13.01.2014г.

Согласно которым установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «СофтПрофи» на основании заключенного с ОАО «МТТ» договора № 022-00-SMS-13/7200 от 25 октября 2013г., в рамках, которого ОАО «МТТ» предоставляет ООО «СофтПрофи» доступ для отправки смс-сообщений, а так же оказывает услуги по приему, обработке и передаче смс-сообщений от ООО «СофтПрофи». Факт отправки данного смс-сообщения ООО «СофтПрофи» подтверждается, результатами проведенной ОАО «МТТ» служебной проверки, в ходе которой установлено, что смс-сообщение абоненту <...> отправлено ООО «СофтПрофи» с использованием уникальных данных авторизации и аутентификации через смс-центр ОАО «МТТ» самостоятельно.

ОАО «МТТ» указывает на то, что в соответствии с п.3.1.2. ООО «СофтПрофи» взяло на себя обязанность не использовать смс-центр для передачи не запрошенных получателем сообщений рекламного характера, а рассылать сообщения только тем абонентам, которые дали согласие на получение смс-сообщений. Также, согласно пункту 7.2. названного договора ОАО «МТТ» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования заканчивая отправкой абонентам, а

является лишь техническим каналом передачи ООО «СофтПрофи» смс сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс-сообщений и их содержание, в полном объеме несет ООО «СофтПрофи».

В Управление от ООО «СофтПрофи» поступили следующие документы и сведения (вх. № 7048 от 09.07.2014г.):

- 1) письменные пояснения;
- 2) копия регистрационной карты организации ООО «КОМТЕРРА»;
- 3) копия платежного поручения банка № 64 от 21.03. 2014г. об оплате услуг предоставляемых ООО «СофтПрофи»
- 4) копия договора № ДУ 090913/02 от 09.09.2013г.

Из анализа которых установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «КОМТЕРРА» на основании заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «КОМТЕРРА» договора № ДУ 090913/02 от 09.09.2013г. Так, ООО «СофтПрофи» предоставило ООО «КОМТЕРРА» доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс-сообщений, с помощью которого ООО «КОМТЕРРА» осуществило отправку настоящего смс-сообщения. ООО «СофтПрофи» указывает на то, что оно не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений.

Из представленных ООО «КОМТЕРРА» документов установлено, что лицом, осуществившем отправку названного смс – сообщения является ООО «ЭЛМИ», с которым ООО «КОМТЕРРА» заключило Договор № Б/Н от 13.01.2014г. на оказание услуг по предоставлению ООО «ЭЛМИ» технической возможности создавать и отправлять третьим лицам смс-сообщения. ООО «КОМТЕРРА» указывает, что в рамках названного договора ООО «КОМТЕРРА» только технически маршрутизирует смс-сообщения по заданным данным, ООО «КОМТЕРРА» не видит текст пересылаемых смс-сообщений. Также отмечает, что по условиям договора ООО «ЭЛМИ» обязано самостоятельно определять третьих лиц, не допускать автоматической рассылки (применение средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека), нести ответственность за незаконное распространение смс-сообщений.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Из положения части 7 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», ответственность несет рекламораспространитель.

В соответствии с 3 абзацем пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу №08-171/2014 приостановить до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.