

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 121/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«02» октября 2015 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, И.В. Волохина – и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы, рассмотрев заявление физического лица по факту рассылки рекламы по сетям электросвязи,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физических лиц (вх. № 4286э от 28.07.2015г., 4344э от 31.07.2015г.) по факту рассылки на номера заявителей sms-сообщений, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Из заявлений следует, что заявителям пришли sms-сообщения следующего содержания:

1. на номер заявителя «...» (вх. № 4286э)

от отправителя: svtex,

sms-центр: «...»,

дата и время: 26.07.2015г., 12:06,

текст: «Предлагаем дипломы о высшем образовании. «...»»;

2. на номер заявителя «...» (4344э)

от отправителя: svtex,

sms-центр: «...»,

дата и время: 31.07.2015г., 10:03,

текст: «Предлагаем дипломы о высшем образовании и аттестаты. т. «...»»;

По результатам рассмотрения заявлений Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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 сообщается заявителями, ими такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации номер sms-центра отправителя смс-сообщения № 1 («...») закреплен за ООО «Т2 Мобайл» (ранее - ЗАО «Ростовская сотовая связь»). Согласно ответу ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 4655э от 25.08.2015г.) номер «...», входящий в ресурс нумерации ООО «Т2 Мобайл», принадлежит технологическому смс-центру Теле2. Данный номер используется исключительно для установления взаимодействия оборудования по сигнализации.

26.07.2015г. рассылку смс-сообщений абоненту «...» через смс-центр компании ООО «Т2 Мобайл» осуществляла компания ООО «Крафт Телеком», с которой заключен Договор № 218/SMS-BULK от 01.06.2015 г.

Номер sms-центра отправителя смс-сообщения № 2 («...»), согласно реестру Российской системы и плана нумерации принадлежит ПАО «МТС». В соответствии со сведениями, представленными ПАО «МТС» (вх. № 7937 от 26.08.2015г.) 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 смс-сообщений. При этом SMS-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

По результатам проверки обстоятельств, указанных в тексте запроса, ПАО «МТС» было установлено, что SMS-сообщение № 2 поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ПАО «МТС» на абонентский номер «...» с короткого сервисного номера 1065, выделенного компании ООО «Крафт Телеком» (далее - «Агент») юридический адрес 115280, г. Москва ул. Электrozаводская д. 24, ИНН 7718828562, в рамках заключенного с ней договора № D140755140 от 01.12.2014 (далее - «Договор»).

Согласно сведениям, представленным ООО «Крафт Телеком» (вх. № 4942э, 4943э от 16.09.2015), для оказания услуг связи ООО «Крафт Телеком» подписывает типовой договор, предмет которого - предоставление заказчику технической возможности самостоятельно с помощью своих технических средств по предоставленному Обществом каналу связи (протоколу передачи данных) отправлять созданные заказчиком сообщения. Заказчик самостоятельно определяет получателей (абонентов) используя имеющуюся у него базу абонентов, при этом

ответственность за нарушение законодательства о рекламе и получение согласия абонента возложена на заказчика.

Согласно подписанного между ООО «Крафт Телеком» (далее по тексту Исполнитель или Общество) и ООО «Мобильные сервисы» (ИНН 7714893793; в настоящий момент, данный ИНН принадлежит ООО «ИНСТАМ»), далее по тексту «Заказчик», договора № 106 от 01.06.2012 ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет Заказчик, который обязался согласно п.2.4.5 Договора не использовать подключение к технической базе Исполнителя для отправки Спам, который согласно п. 15 определений к договору являются сообщения рекламного характера, на получение которого Абонент согласия не давал.

Пунктами п.6.3.. 6.4. Договора Заказчик дал гарантии, что смс сообщения составлены и отправлены им. не нарушают действующего законодательства РФ. не являются спамом, у заказчика подразумевается наличие согласия абонента на получение сообщения по сетям электросвязи.

Исполнителем предоставлена только техническая возможность для отправки составленных и отправляемых Заказчиком сообщений, по которым ответственность несет Заказчик (п.6.4, договора).

На устный запрос ООО «Крафт Телеком» ООО «ИНСТАМ» предоставило копию согласия абонентов номеров «...» , на которые поступили рассматриваемы смс-сообщения. Также ООО «ИНСТАМ» пояснило, что данные смс-сообщения были отправлены их контрагентом - ООО «Связьтехсервис», с которым у ООО «ИНСТАМ» заключен договор.

Документальные ведения о договоре, заключенном между ООО «ИНСТАМ» и ООО «Связьтехсервис» в антимонопольный орган не представлены.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 121/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявители:

физическое лицо <...>, абонент номера «...»,

физическое лицо <...>, абонент номера «...»;

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «ИНСТАМ» (ИНН 7714893793, юридический адрес: 125316, г. Москва, ул. Аэропортовская, 1-я, д. 6, помещ. VI, комната 1-4);
- ООО «Связьтехсервис» (ИНН 5506201409; юридический адрес: 644041, г. Омск, ул. Железнодорожная, 1-я, д. 3)

- заинтересованное лицо: ООО «Крафт Телеком» (г. Москва, 107023, ул. Электрозаводская, д. 24, пом. 219).

3. Назначить дело № 121/15 к рассмотрению на «5» ноября 2015г. в 14:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Крафт Телеком» до «2» ноября 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № 106 от 01.06.2012г: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;
- документальные подтверждения отправки указанных смс-сообщений ООО «ИНСТАМ» (показания оборудования связи).

5. ООО «ИНСТАМ» до «2» ноября 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- документальные сведения об исполнении договора № 106 от 01.06.2012г: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;
- документальные подтверждения отправки указанных смс-сообщений ООО «Связьтехсервис» (показания оборудования связи).
- договор, заключенный между ООО «ИНСТАМ» и ООО «Связьтехсервис», а также документальные сведения об исполнении данного договора: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений.
- отзыв на данное определение.

6. ООО «Связьтехсервис» до «2» ноября 2015г. 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.);
- договор, заключенный между ООО «ИНСТАМ» и ООО «Связьтехсервис», а также документальные сведения об исполнении данного договора: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений;
- сведения о прекращении нарушения – в случае, если распространение ненадлежащей рекламы на номера заявителей «...») прекращено;

- отзыв на данное определение.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с 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. 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 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

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.