

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 21-05/03-2015 Р

«25» марта 2015 года

г. Петропавловск-Камчатский

Комиссия Камчатского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: руководитель Управления Светлова И.А.;

члены Комиссии:

- начальник отдела правового обеспечения и рекламы Тюрин Д. А.;
- ведущий специалист – эксперт отдела правового обеспечения и рекламы Иванкова Н.А.,
- ведущий специалист – эксперт отдела правового обеспечения и рекламы Муравкина Ю.А.,

рассмотрев дело № 21-05/03-2015Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения открытым акционерным обществом «Вымпел – Коммуникации» (ОГРН, ИНН, КПП), смс сообщения рекламного характера посредством телефонной связи на номер заявителя <.....> без предварительного согласия абонента на получение рекламы, что является признаком нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

- в отсутствие заявителя (извещен надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела);

- в присутствии представителя ОАО «Вымпел – Коммуникации»

- в отсутствие представителя ООО «Билайн Венчурс» (извещен надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю

по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы России поступило заявление гражданина. Заявитель сообщил, что 1 сентября 2014 года в 13 часов 38 минут на его телефонный номер <.....> поступило смс сообщение рекламного характера следующего содержания: «Игры ароматов! Купи ЛЮБОЙ аромат, второй в подарок! 1-30.09 letu.ru».

К заявлению приложен скриншот смс сообщения рекламного характера.

Согласно заявлению гражданин не давал согласие на получение вышеуказанного смс сообщения рекламного характера. Из скриншота смс сообщения следует, что данное смс сообщение рекламного характера поступило от отправителя LEtoile через смс центр <8903.....>. Оператором связи у заявителя является ОАО «Вымпел – Коммуникации».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность по части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

14 октября 2014 года Камчатское УФАС России направило запрос в ОАО «ВымпелКом» о предоставлении детализации абонента с телефонным номером <.....> за 1 сентября 2014 года; о представлении информации о телефонном номере <8903.....>.

В ответе на запрос ОАО «Вымпел – Коммуникации» сообщило, что номер <8903....> единый адрес смс – центра ОАО «ВымпелКом» на территории Российской Федерации. Данный номер <8903...> может отображаться у абонента – получателя в качестве номера отправителя. Согласно детализации телефонного номера заявителя <.....> смс сообщение рекламного характера было направлено 1 сентября 2014 года в 13 часов 38 минут с телефонного номера смс центра <8903...>.

23 января 2015 года Камчатским УФАС России было возбуждено дело № 21-05/03-2015 Р по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отношении открытого акционерного общества «Вымпел – Коммуникации».

ОАО «Вымпел – Коммуникации» направило свои пояснения по существу рассматриваемого дела и сообщило, что между ОАО «Вымпел – Коммуникации» и ООО «Билайн Венчурс» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» от

01.05.2014 года, а также дополнительное соглашение от 01.05.2014 года.

В соответствии с пунктом 1.1 дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи «Билайн» от 1 мая 2014 года ОАО «Вымпел – Коммуникации» обязуется оказывать, а партнер (ООО «Билайн Венчурс») обязуется оплачивать услуги доступа к программно – аппаратному комплексу ОАО «Вымпел – коммуникации» для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц в интересах клиентов.

Согласно пункта 1.3 дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи «Билайн» от 1 мая 2014 года услуги включают в себя возможность использования функционала оборудования ОАО «Вымпел – Коммуникации», позволяющего партнеру (ООО «Билайн Венчурс») предоставлять клиентам партнера услуги по формированию и рассылке коротких текстовых сообщений.

Согласно п.п. в) пункта 4.3 дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи «Билайн» от 1 мая 2014 года партнер (ООО «Билайн Венчурс») обязуется не осуществлять отправку коротких текстовых сообщений на телефонные номера пользователей, которые выразили полное несогласие с получением любой информации посредством рассылки коротких текстовых сообщений.

Также ОАО «Вымпел – Коммуникации» сообщило, что между ООО «Билайн Венчурс» и ООО «ОСК» заключен договор об оказании услуг по распространению рекламно – информационных материалов.

В соответствии с определением об отложении от 17 февраля 2015 года в качестве заинтересованного лица было привлечено заинтересованное лицо ООО «Билайн Венчурс». Согласно определению об отложении от 17 февраля 2015 года по делу № 21- 05/03-2015 Р ООО «Билайн Венчурс» необходимо было представить до 24 марта 2015 года в Камчатское УФАС России надлежаще заверенные копии следующих документов: копию Устава ООО «Билайн Венчурс»; подтверждение согласия на получение смс сообщения рекламного характера на телефонный номер абонента <.....> следующего содержания: «Игры ароматов! Купи ЛЮБОЙ аромат, второй в подарок! 1-30.09 letu.ru» направленное 1 сентября 2014 года в 13 часов 38 мину; договор с ООО «Алькор и Ко» на рассылку смс сообщения рекламного характера на телефонный номер <.....> следующего содержания: «Игры ароматов! Купи ЛЮБОЙ аромат, второй в подарок! 1-30.09 letu.ru» направленное 1 сентября 2014 года в 13 часов 38 минут; договор с ООО «ОСК» об оказании услуг по распространению рекламно - информационных материалов.

23 марта 2015 года ООО «Билайн Венчурс» направило свои пояснения с приложением документов по делу № 21-05/03-2015 Р. ООО «Билайн Венчурс» сообщило, что у ООО «Билайн Венчурс» заключен договор от 1 мая 2014 года с ОАО «Вымпел – Коммуникации» об оказании услуг связи «Билайн». Также ООО «Билайн Венчурс» направило в Камчатское УФАС России договор об оказании услуг по распространению рекламно – информационных материалов от 1 мая 2014 года, который заключили ООО «Билайн Венчурс» и общество с ограниченной ответственностью «ОСК». В соответствии с пунктом 2.1 договора об оказании услуг по распространению рекламно – информационных материалов от 1 мая 2014 года исполнитель (ООО «Билайн Венчурс») осуществляет распространение материалов заказчика (ООО «ОСК») путем отправки коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера клиентов и/или партнеров заказчика,

являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи ОАО «ВымпелКом» и /или других операторов радиотелефонной связи. Согласно пункту 5.3 договора об оказании услуг по распространению рекламно – информационных материалов от 1 мая 2014 года исполнитель (ООО «Билайн Венчурс») осуществляет распространение материалов заказчика (ООО «ОСК») путем рассылки коротких текстовых сообщений. В соответствии с пунктом 4.4 исполнитель (ООО «Билайн Венчурс»), в случаях получения от государственных/надзорных органов, третьих лиц, запросов на подтверждение наличия согласия пользователей на получение рекламных/информационных материалов заказчика, обращается в соответствии с условиями договора к заказчику.

В своих пояснениях ООО «Билайн Венчурс» также сообщило, что в соответствии с пунктом 4.4 договора об оказании услуг по распространению рекламно – информационных материалов от 1 мая 2014 года ООО «Билайн Венчурс» обратилось к ООО «ОСК» за информацией о наличии согласия гражданина «Д.....» абонента с телефонным номером <.....> на получение рекламно – информационных материалов. ООО «ОСК» направило ООО «Билайн Венчурс» анкету владельца накопительно – дисконтной карты «Лэтуаль» которую заполнила гражданка «М.....». В анкете владельца накопительно – дисконтной карты «Лэтуаль» гражданка «М.....» отметила согласие на получение информации о специальных предложениях и акциях, которая будет направляться по почте, смс сообщениями, сообщениями на Email, звонком по телефону. В анкете владельца накопительно – дисконтной карты «Лэтуаль» гражданка «М.....» указала, мобильный телефон <.....>. Копию анкеты владельца накопительно – дисконтной карты «Лэтуаль» ООО «Билайн Венчурс» представил в Камчатское УФАС России.

ООО «Билайн венчурс» направило в Камчатское УФАС России письмо ООО «Раппорто», в котором ООО «Раппорто» сообщает, что распространение смс сообщения указанного в заявлении абонента с телефонным номером <.....> осуществлялось ООО «Алькор и Ко» на основании договора от 1 сентября 2008 года заключенного с ООО «Раппорто». По условиям указанного договора ООО «Раппорто» обязуется оказать ООО «Алькор и Ко» услугу путем предоставления доступа к программному обеспечению, позволяющему производить рассылки исходящей информации на мобильные телефоны абонентов, и обеспечить осуществление этих рассылок в порядке и на условиях предусмотренных договором. В письме ООО «Раппорто» сообщило, что рекламодателем сообщения следующего содержания «Игры ароматов! Купи ЛЮБОЙ аромат, второй в подарок! 1-30.09. letu.ru» является ООО «Алькор и Ко».

Таким образом, Комиссия Камчатского УФАС России пришла к выводу о том, что компания «Лэтуаль», которая зарегистрирована как юридическое лицо общество с ограниченной ответственностью «Алькор и Ко» распространило смс сообщение рекламного характера 1 сентября 2014 года в 13 часов 38 минут на телефонный номер <.....> следующего содержания «Игры ароматов! Купи ЛЮБОЙ аромат, второй в подарок! 1-30.09 letu.ru» с предварительного согласия абонента.

В соответствии с абзацем а пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 года № 508, производство по делу может быть прекращено в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела

наличии фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании вышеизложенного, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к выводу о необходимости прекращения производство по делу № 21-05/03-2015 Р.

Руководствуясь абзацем а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № 21-05/03-2015 Р, возбужденному в отношении ОАО «Вымпел – Коммуникации » и ранее привлеченных в дело лиц ОАО «Билайн Венчурс» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» прекратить, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.