

ООО «А 1 Системс»

ул. Сущевский Вал. Д.9, офис 402,

г. Москва,

127018

ООО «МедиаВолна»

ул. Кантемировская, д.17, лит. А, пом.
3-Н,

г. Санкт-Петербург,

194100

Заявителю:

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

**о замене ненадлежащего лица надлежащим лицом по рассмотрению дела № 119-
Р-14**

13 октября 2015 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее - Хакаское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

Широкова Ольга Владимировна –
заместитель руководителя управления;
Тукачева А.А. –
главный специалист

эксперт отдела
АНТИМОНОПОЛЬНОГО

законодательства и
рекламы;

Члены комиссии:

Марова О.О. – специалист – эксперт
отдела антимонопольного
законодательства и рекламы (отсутствует);

Митрофанова Е.И. – специалист – эксперт
отдела антимонопольного
законодательства и рекламы.

рассмотрев дело № 119-Р-14 возбужденное в отношении ООО «А1 Системс» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), выразившегося в распространении смс-сообщения рекламного характера без предварительного согласия абонента <...>

УСТАНОВИЛА:

Хакасским УФАС России по поручению центрального аппарата ФАС России приняты к рассмотрению заявление от <...> о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении на номер <...> без предварительного согласия абонента смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

«Кредит для Вас За час ДО 1 млн.рублей 8(812)7482201 lkreditburo.ru», от отправителя под идентификатором «+79023820871», данное смс-сообщение было получено 15.09.2014 года в 13:49.

Данная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 №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 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 ФЗ «О рекламе» ответственность за данное нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ОАО «Теле2 – Санкт-Петербург» (Оператор заявителя) о предоставлении документов и сведений по поводу распространения нежелательного смс-сообщения. В ответе на запрос общество пояснило, что по результатам проверки установлено, что на номер абонента <...> 15.09.2014 года в 13:49 поступило смс-сообщение с номера +79023820871 и смс-центра ЗАО «Волгоград-GSM».

Хакасским УФАС России был направлен запрос в ЗАО «Волгоград-GSM» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанного выше смс-сообщения. В адрес антимонопольного управления по Республике Хакасия поступили письменные пояснения от компании, в которых говорится, что телефонный номер <...> принадлежит абоненту ООО «А1 Системс». Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора № <...> и дополнительного соглашения № 1 от 01.12.2012 года на предоставление услуги «SMS-контакт».

Согласно п. 1.1 указанного выше договора, Оператор (ЗАО «Волгоград-GSM») предоставляет Абоненту (ООО «А1 Системс») Услуги подвижной радиотелефонной связи, а Абонент осуществляет пользование предоставленными Услугами и производит их своевременную оплату.

В соответствии с пунктом 5.2 Дополнительного соглашения (№1 к договору на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи №<...>), Абонент принимает на себя следующие обязательства - использовать интерфейс для передачи информации конечным получателям только после получения от конечного получателя предварительного согласия на получение данной информации.

Определением от 15.12.2014 года исх.№ 04-9726/ЕМ было возбуждено производство по делу № 119-Р-14 в отношении ООО «А1 Системс». От общества поступили письменные пояснения, в которых говорится, что номер <...> был присвоен контрагенту ООО «БИФРИ» по Договору <...> (далее – Договор), в рамках данного Договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщения абоненту <...> 15.09.14 в 13:49. В соответствии с п.4.1. Договора контрагенту ООО «БИФРИ» (далее Заказчик) была предоставлена техническая возможность подключения Заказчика к смс центру Исполнителя.

В соответствии с п. 7.2. Договора, Исполнитель не является создателем (изготовителем) распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам, обеспечивает пропуск через смс центр смс-сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи заказчиком смс-сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «Бифри» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанного выше смс-сообщения. В ответ, общество пояснило, что ООО «Бифри» является техническим провайдером, предоставляющим своим клиентам возможность осуществления отправки смс-сообщений через выделенные операторами сотовой

связи номера и идентификаторы путем заключения договоров возмездного оказания услуг.

Так, ООО «Бифри» заключило договор № <...> (далее – Договор) с ООО «Медиа Волна», на основании которого ООО «Бифри» приняло на себя обязательство по оказанию ООО «Медиа Волна» услуг по обработке и передаче смс-сообщений, формируемых ООО «Медиа Волна», до смс-центра операторов с целью последующей передачи абонентам.

После заключения и во исполнение вышеуказанного договора ООО «Медиа Волна» был выделен аккаунт на сайте www.smsdirect.ru (далее – сайт), администратором которого является ООО «Бифри», в результате чего ООО «Медиа Волна» получило возможность посредством сайта ООО «Бифри» производить со своего оборудования смс-рассылку путем ручного набора смс-сообщений и номеров абонентов.

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «Медиа Волна» о предоставлении документов и сведений относительно распространения смс-сообщения от 15.09.2014 в 13:49. В ответ, общество пояснило, что между ООО «Медиа Волна» и ООО «УМ-3» заключен договор № 1 от 14.09.2014 года, в соответствии с которым, ООО «Медиа Волна» является агентом ООО «УМ-3», и осуществляет поиск, подбор клиентов-рекламодателей и заключение с ними соответствующих договоров. Фактически же, оказание услуг и распространение рекламы производит ООО «УМ-3». Соответственно, ООО «Медиа Волна» полагает, что рекламораспространителем является ООО «УМ-3».

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «УМ-3» о предоставлении документов и сведений относительно распространения указанного выше смс-сообщения. До настоящего времени документов и сведений от общества не поступало.

Комиссия Хакасского УФАС России проанализировав материалы дела пришла к следующему.

Договорные отношения по передаче смс-сообщений заключены между ООО «БИФРИ» и ООО «Медиа Волна» от 22.04.2014 года № <...> в соответствии с которым, \ последнему выделяется доступ который позволяет формировать и направлять смс-сообщения.

Довод ООО «Медиа Волна» о том, что между ООО «Медиа Волна» и ООО «УМ-3» заключен договор на основании которого ООО «Медиа Волна» является агентом и осуществляет поиск, подбор клиентов-рекламодателей не состоятелен ввиду того, что доступ по отправке смс-сообщений был выделен именно ООО «Медиа Волна» (договор с ООО «БИФРИ»), из представленных документов от ООО «Медиа Волна» невозможно сделать вывод о том, что ООО «УМ-3» является рекламораспространителем.

В связи с необходимостью замены ненадлежащего ответчика надлежащим лицом в соответствии с абзацем 5 пункта 34, пункта 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (Постановление Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006г. №508).

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Заменить ненадлежащего ответчика ООО «А 1 Системс» надлежащим ответчиком ООО «Медиа Волна».
2. Назначить дело № 119-Р-14 к рассмотрению на **03 ноября 2015 года в 08 часов 30 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина, 3, каб., 309.

Председатель
Комиссии

О.В. Широкова

Члены Комиссии:

А.А. Тукачева

(отсутствует)

О.О. Марова

Митрофанова

Е.И.