

Определение о прекращении производства по делу №08-508/2014

Исх. РБ-08/2009 от 16.02.2015

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

<...>

рассмотрев дело № 08-508/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ЗАО «Ярославль-GSM» (150000, г. Ярославль, ул. Свободы, 18; ИНН: 7610042413), ООО «СофтПрофи» (450005, Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Достоевского, 139,1,3; ИНН 0278138308), ООО «Девино Телеком» (юр. адрес: 127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, д.16, стр. 6; почтовый адрес: 127018, ОПС №18, а/я 134; ИНН: 7715829230), Некоммерческое Партнерство «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнет» (423826, РТ, г. Набережные Челны, ул. Шамиля Усманова, 139, 203; ИНН: 1650153292), <...> по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 10.06.2014 г. в 14 часов 42 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера iуа.ru, смс-центр +79023708299, с текстом следующего содержания: «Выгодное комбо!2пиццы+3ролла=750р.вместо 1060р. (1932гр),экономия 310р.»,

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. № 1431/ж от 11.06.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия 10.06.2014 г. в 14 часов 42 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера iуа.ru, смс-центр +79023708299, с текстом следующего содержания: «Выгодное комбо!2пиццы+3ролла=750р.вместо 1060р.(1932гр),экономия 310р.».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.08.2014., 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 «СМАРТС».

ABC/DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
902	3700000	3799999	100000	Средневожская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем	Самарская 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 <...> - ОАО «СМАРТС» (исх. № РБ-08/8568 от 07.07.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «СМАРТС» представлены письменные пояснения (вх. № 7136 от 11.07.2014г.), исходя из которых установлено, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, а согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM».

Из представленных ЗАО «Ярославль-GSM» документов и сведений следует, что данное смс-сообщение отправлено ООО «Девино Телеком». Так, ЗАО «Ярославль-GSM» указывает, что между ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «Девино Телеком» заключен договор № 2СМС от 01.10.2012 г. (далее – Договор), предметом которого является предоставление ООО «Девино Телеком» возможности доступа к сервисам ЗАО «Ярославль-GSM» и осуществления технической поддержке оказываемых услуг. Указанный договор заключен в целях предоставления ООО «Девино Телеком» возможности своим клиентам отправлять пользовательские сообщения. Так, согласно пункту 1.1 договора ЗАО «Ярославль-GSM» предоставляет ООО «Девино Телеком» услугу по приему смс-сообщений и доставке их на мобильные терминалы абонентов собственной и других сетей транзитом через сеть ЗАО «Ярославль-GSM». Также ЗАО «Ярославль-GSM» поясняет, что по условиям Договора ООО «Девино Телеком» самостоятельно осуществляло рассылку смс-сообщений, тексты которых, по всей видимости, поставляли его контрагенты. ООО «Девино Телеком» самостоятельно пользуется данной услугой связи, посредством технической возможности, которую

обеспечивает ЗАО «Ярославль-GSM». Таким образом, по условиям Договора ООО «Девино Телеком» использует оборудование ЗАО «Ярославль-GSM» (Шлюз Платформы смс-центра, являющийся техническим средством связи), через которое осуществляется передача информации между абонентами. Дополнительно ЗАО «Ярославль-GSM» указывает на то, что ЗАО «Ярославль-GSM», обеспечивая техническую возможность использования данной услуги, фактически является средством, через которое абоненты могут обмениваться текстовой информацией в виде приема-передачи коротких текстовых сообщений, следовательно, оператор связи в этом случае не несет ответственности за содержание текстового сообщения, и не может прекратить оказание данной услуги, если только абонент сам не обратится к нему с таким заявлением (в устной или письменной форме).

Управлением получены документы и сведения, а также письменные пояснения от ООО «Девино Телеком», согласно которым рекламодателем вышеназванного смс-сообщения ООО «СофтПрофи». ООО «Девино Телеком» указывает, что ООО «Девино Телеком» предоставляет ООО «СофтПрофи» техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № ДТ-А/023803 от 23 мая 2014г. ООО «Девино Телеком» дополнительно указывает, что на основании п. 3.3.1. Дополнительного соглашения №1 от 23 мая 2014г. (далее – Соглашение) ООО «СофтПрофи» обязано соблюдать требования законодательства РФ, в том числе закона «О рекламе». На основании п.3.3.2. Соглашения ООО «СофтПрофи» обязано получить от получателя письменное согласие на получение смс-сообщений. Также ООО «Девино Телеком» указывает, что на основании п.3.3.3 и п.3.3.4. ответственность за содержание смс-сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номер абонентов для отправки смс-сообщений несет ООО «СофтПрофи».

Также в Управление поступили документы и сведения от ООО «СофтПрофи», из анализа которых следует, что названное смс-сообщение отправлено Некоммерческим Партнерством «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» на основании договора №ДУ 161112/01 от 16.11.2012г. (далее – Договор) заключенного между ООО «СофтПрофи» и Некоммерческим Партнерством «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт».

ООО «СофтПрофи» поясняет, что по условиям Договора ООО «СофтПрофи» предоставляет Некоммерческому Партнерству «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке Коротких и Длинных смс-сообщений по сети оператора. Услуга предоставляется через веб-кабинет и по стандартным протоколам обмена информацией в сети интернет. ООО «СофтПрофи» указывает на то, что оно предоставляет только доступ к программному приложению на основании Договора. Также ООО «СофтПрофи» указывает, что ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс, никаких рассылок не производит. Некоммерческое Партнерство «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия начиная с момента подготовки его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

Из анализа представленных Некоммерческим Партнерством «Союз Независимых

Предпринимателей – Компания Скайнэт» документов следует, что отправителем вышеназванного смс-сообщения является <...> Так между <...> и НП «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» заключен договор возмездного оказания услуг № ДУ от 03.12.2012г.

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

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

ООО «Девино Телеком» представило анкету (вх. № 1463 от 05.02.2015г.), из анализа которой следует, что абонент <...> дал свое согласие на получение информации в виде смс-сообщений. Таким образом, в действиях ООО «СофтПрофи», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ЗАО «Ярославль-GSM», НП «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт», ИП <...> по доведению вышеназванного смс-сообщения до заявителя отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ввиду неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

Производство по делу № 08-508/2014 прекратить.