

Определение о возобновлении производства по делу №08-420/2014

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

исх. РБ-08/3628 от 13.03.2015

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев материалы дела №08-420/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента

Установил:

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 Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) поступило обращение гражданина (вх. №1256/ж от 22.05.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 21.05.2014 г. в 19 часов 00 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера +79023814853, смс-центр +79020980203 с текстом следующего содержания: «Акция! До 21.06 все горячие роллы по 99р. Суши бар Якудза. 89375208003».

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 ЗАО «Волгоград-GSM».

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 рекламораспространителя Управлением был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ЗАО «Волгоград-GSM» (№ РБ-08/9322 от 04.07.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ЗАО «Волгоград-GSM» были представлены письменные пояснения (№ 7217 от 15.07.2014г.), исходя из анализа которых следует, что данная смс-рассылка осуществлена ООО «А1 Системс» в соответствии с заключенным между ЗАО «Волгоград-GSM» и ООО «А1 Системс» договором №2779785 от 01.12.2012г. и дополнительным соглашением №1 от 01.12.2012г. на предоставление услуги «SMS-контакт», которыми предусматривается возможность отправления ООО «А1 Системс» смс-сообщений с произвольным цифровым идентификатором в качестве номера абонента-отправителя.

ЗАО «Волгоград-GSM» указывает, что не занимается распространением рекламы по сетям электросвязи, а оказывает услуги подвижной связи абонентам, на основании лицензии на оказание услуг подвижной связи. ЗАО «Волгоград-GSM» отмечает, что услуга «SMS-контакт» является услугой, технологически неразрывно связанной с услугами подвижной связи и направлены на повышение их потребительской ценности. Также обращает внимание на то, что ЗАО «Волгоград-GSM» в соответствии с частью 3 статьи 63 ФЗ «О связи» не имеет правовых оснований для проверки содержания смс-сообщений на предмет их соответствия действующему законодательству.

Также Управлением получены документы и сведения от ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» указывает, что в рамках заключенных между Операторами и ООО «А1 Системс» договоров, ООО «А1 Системс» не направляет смс-сообщения абонентам лично, так как по предварительно заключенному Договору № 617-syst1 от 01.11.2013г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс-сообщений предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс-сообщения рассылаются абонентам указанными контрагентами. Также ООО «Мостелеком» указывает, что номер <...> был присвоен контрагенту – ООО «КамаТелеком» по Договору № 110 – мтк от 24.04.2014г.; в рамках данного договора указанным контрагентом была произведена отправка вышеназванного сообщения.

Таким образом, ЗАО «Волгоград-GSM», ООО «А1 Системс», ООО «Мостелеком», ООО «КамаТелеком» являются рекламораспространителями.

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,

Определил:

1. Производство по делу №08-420/2014 возобновить.

2. Назначить дело №08-420/2014 к рассмотрению на 31 марта 2015 г. в 11 час. 30 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

3. Признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе»:

- ЗАО «Волгоград-GSM» (400131, г. Волгоград, ул. Коммунистическая 19д);
- ООО «А1 Системс» (123557, г. Москва, Большой, Тишинский переулок, 43/20, 2);
- ООО «Мостелеком» (101000, г. Москва, Кривоарбатский переулок, 10);
- ООО «КамаТелеком» (614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9 А).

4. ООО «КамаТелеком» в срок до 28 марта 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

согласие абонента <...> на данную смс-рассылку;

договоры на распространение вышеуказанной рекламы (смс-рассылки) с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

представить информацию о цепочке лиц, при участии которых осуществлена отправка указанного смс-сообщения; информацию о договорах, заключенных между данными лицами, на основании которых осуществлена отправка этого смс-сообщения;

представить всю имеющуюся информацию о лицах, состоявших в указанной цепочке, в том числе информацию о имеющихся контактах каждого лица (почтовый адрес (в случае, если с данным лицом ведется переписка по почте), адрес электронной почты, по которой ведется переписка с данным лицом, телефоны должностных лиц указанного общества, с которыми поддерживается (поддерживалась) связь).

иные документы и сведения, имеющие значение для дела, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

В случае если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

Явка законных представителей ЗАО «Волгоград-GSM», ООО «А1 Системс», ООО «Мостелеком», ООО «КамаТелеком» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-420/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.