

ООО «Гранд Телеком»
127055, г. Москва,
ул. Тихвинская, д. 10, пом. V

гр.<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № Р-8/14-18

Резолютивная часть решения оглашена 13 мая 2014 года.

Решение в полном объеме изготовлено 21 мая 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе рассмотрев дело № Р-8/14-18 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Гранд Телеком» (далее - ООО «Гранд Телеком») (127055, г. Москва, ул. Тихвинская, д. 10, пом. V) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в отсутствие представителя ООО «Гранд Телеком», извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, надлежащим образом,

в отсутствие гр. <...> (далее - Заявителя) извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление) поступило поручение ФАС России от 24.12.2013 №АК/52630/13 «О перенаправлении обращения» по рассмотрению заявления гражданки <...> по факту распространения рекламы следующего содержания: «ДОПУСКИ СРО РАССРОЧКА 0% ОФОРМЛЕНИЕ 0 руб. www.srocenter.ru 8<...>» посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

К заявлению <...> прилагались скриншот экрана телефона, согласие на обработку

персональных данных.

Из заявления следует, что Заявитель, являясь владельцем абонентского номера +7<...>, согласия на получение смс-сообщения с рекламой следующего содержания вышеуказанного не давала.

Управлением был направлен запрос от 15.01.2014 №35 в ОАО «Мегафон» о даче письменного объяснения по сути заявления гражданки <...>

На основании ответа ОАО «Мегафон» (от 27.01.2014 вх.№211) установлено, что абонентский номер <...> <...> действительно принадлежит гражданке <...> (договор о предоставлении услуг связи ОАО «Мегафон» от 01.07.2006 №81115200).

Вместе с тем, ОАО «Мегафон» поясняет следующее: «ОАО «МегаФон» проанализировало информацию о коротком текстовом сообщении, указанном в запросе Управления. Действительно, на номер <...> <...> поступало текстовое сообщение 06.12.2013г. в 15:05 от отправителя +7<...> **через смс-центр +7<...>** оператор «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (далее - ЗАО «СМАРТС»).

Управлением был направлен запрос (исх.№ 175 от 28.01.2014) в ЗАО «СМАРТС» о даче письменного объяснения по сути прилагаемого обращения.

Из ответа ЗАО «СМАРТС» (вх. №489 от 21.02.2014) следует, что в результате проведенной проверки, было установлено, что смс-сообщения были отправлены ООО «СофтПрофи» (450005, г.Уфа, ул.Достоевского, д.139/1, оф.3).

На основании имеющихся сведений, Управлением было возбуждено дело № Р-8/14/18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «СофтПрофи».

Определением о возбуждении дела № Р-8/14/18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Определение о возбуждении дела № Р-8/14/18) за исх.№611 от 11.03.2014г. у ООО «СофтПрофи» была запрошена следующая информация: письменное объяснение распространения указанной рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе; документальное подтверждение наличия письменного согласия абонента номера +7<...> на распространение посредством смс-сообщения рекламы следующего содержания: «ДОПУСКИ СРО РАССРОЧКА 0% ОФОРМЛЕНИЕ 0 руб. www.srocenter.ru, 8<...>, полученного абонентом номера +7<...>06.12.2013 в 15 часов 05 минут; копию свидетельства о регистрации юридического лица ООО «СофтПрофи»; копии учредительных документов ООО «СофтПрофи»; копию приказа о назначении на должность генерального директора ООО «СофтПрофи».

В ответ на Определение о возбуждении дела № Р-8/14/18 от 03.04.2014г. №1004, ООО «СофтПрофи» заявило письменное ходатайство о рассмотрении данного дела без участия законного представителя ООО «СофтПрофи» в связи с географической удаленностью места рассмотрения.

По существу дела ООО «СофтПрофи» пояснило, что в результате проведенного им внутреннего расследования выяснено, что указанное в заявлении гражданки <...> смс – сообщение действительно проходило через программное приложение ООО «СофтПрофи» (копия детализации имеется в материалах дела).

Также было отмечено, что само ООО «СофтПрофи» не является изготовителем и рекламодателем смс и рассылок не производит. Все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой конечным получателям, после авторизации по логину и паролю, производит ООО «ГрандТелеком» (127055, г. Москва, ул. Тихвинская, д.10, пом. V).

Доступ к своему программному приложению ООО «СофтПрофи» предоставляет ООО «ГрандТелеком» на основании договора №ДУ270513/01. Согласно п.8 «Правил предоставления услуг» к данному договору Заказчик (ООО «ГрандТелеком») обязуется использовать услугу доступа к программному приложению ООО «СофтПрофи» «только для передачи информации адресатам, давшим свое согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому требованию в трехдневный срок».

Вместе с тем, ООО «СофтПрофи» сообщило, что при поступлении жалобы и отказа Абонентов от получения информации ООО «СофтПрофи» проводит внутреннее расследование, выявляется конкретный Заказчик, жалоба перенаправляется этому Заказчику с требованием о прекращении распространения на номера Абонентов и одновременно номер Абонента добавляется в базу программного приложения для блокировки возможной попытки отправки смс из «Личного кабинета» Заказчика.

ООО «СофтПрофи» также представило скриншот экрана со внесением номера заявителя (гражданки <...>) в «Список блокировки-Черный список».

Рассмотрев представленные ООО «СофтПрофи» материалы, Комиссия решила рассмотрение дела № Р-8/14-18 отложить, в связи с тем, что решение по данному делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица. В таком случае, на основании п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Правил), антимонопольный орган обязан принять решение о замене такого лица.

Таким образом, из ответа ООО «СофтПрофи» следует, что рекламодателем рекламы, указанной в заявлении гражданки <...> является ООО «ГрандТелеком» (127055, г. Москва, ул. Тихвинская, д.10, пом. V).

Определением об отложении рассмотрения дела № Р-8/14-18 (исх.№1081 от 21.04.2014г.) рассмотрение дела было назначено на 13.05.2014г. Лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе, признано ООО «ГрандТелеком»).

При рассмотрении дела № Р-8/14-18 Комиссия Управления установила следующее.

06.12.2013 в 15 часов 05 минут на номер абонента +7<...> через оператора связи ОАО «Мегафон» (через смс-центр +7<...>) от отправителя +7<...> посредством смс-сообщения была распространена реклама следующего содержания «ДОПУСКИ СРО РАССРОЧКА 0% ОФОРМЛЕНИЕ 0 руб. www.srocenter.ru, 8<...>».

Указанная реклама распространялась без предварительного согласия абонента

(гражданки <...>)

В соответствии с частью 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.

ООО «Гранд Телеком», согласно Определению об отложении рассмотрения дела № Р-8/14-18 (исх.№1081 от 21.04.2014г.), в установленный срок должно было представить в Управление следующие документы и сведения: письменное объяснение распространения указанной рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе; документальное подтверждение наличия письменного согласия абонента номера +7<...> на распространение посредством смс-сообщения рекламы следующего содержания: «ДОПУСКИ СРО РАССРОЧКА 0% ОФОРМЛЕНИЕ 0 руб. www.srocenter.ru, 8<...>, полученного абонентом номера +7<...> 06.12.2013 в 15 часов 05 минут; копию свидетельства о регистрации юридического лица ООО «Гранд Телеком»; копию приказа о назначении на должность генерального директора ООО «Гранд Телеком».

Однако, перечисленных в Определении сведений ООО «Гранд Телеком» не представило. На рассмотрение дела представитель ООО «Гранд Телеком» не явился. Ходатайства о рассмотрении дела без участия представителя ООО «Гранд Телеком» заявлено не было.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Следовательно, вышеуказанная реклама, распространяемая ООО «Гранд Телеком» посредством смс – сообщения, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

При рассмотрении дела № Р-8/14-18 Управлением установлено, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Гранд Телеком».

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем ООО «Гранд Телеком» при распространении 06.12.2013 в 15 часов 05 минут по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы следующего содержания: «ДОПУСКИ СРО РАССРОЧКА 0% ОФОРМЛЕНИЕ 0 руб. www.srocenter.ru, 8<...>» на номер абонента +7<...> без его предварительного согласия, нарушены требования части 1 статьи

18 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «ДОПУСКИ СРО РАССРОЧКА 0% ОФОРМЛЕНИЕ 0 руб. www.srocenter.ru, 8<...>», распространенную 06.12.2013 в 15 часов 05 минут ООО «Гранд Телеком» по сетям электросвязи посредством смс-сообщения на номер <...> <...> абонента ОАО «Мегафон» - гражданки <...> без его предварительного согласия.
2. Признать «Гранд Телеком» нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать по причине устранения данного нарушения до вынесения решения Комиссией Управления, что подтверждается скриншотом экрана с внесенным в Список блокировки номера Заявителя.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России (территориального органа ФАС России) для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в сроки, установленные законодательством Российской Федерации.