

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

<...>

рассмотрев дело № 08-224/2014 в отношении ООО «А1 Системс» (123557, г. Москва, переулок Тишинский Б., 43/20, 2; ИНН 7703678459), ЗАО «Волгоград-GSM» (400131, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, 19д; ИНН: 3444067235), ООО «Мостелеком» (101000, г. Москва, Переулок Кривоарбатский, 10; ИНН: 7704805621), ООО «Гипертех» (юр. адрес: 624093, Свердловская область, г. Верхняя Пышма, ул. Бажова, 28, кабинет 7; факт. адрес: 624093, г. Верхняя Пышма, ул. Бажова, д. 28; ИНН: 6686025840) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 29.04.2014 г. в 12 часов 33 минуты на мобильный номер <...> с номера <...>, смс-центр +79020980204, с текстом: «29 и 30 апреля ГЛОБАЛЬНАЯ РАСПРОДАЖА! Самая ВЫГОДНАЯ ЦЕНА, безлимитная карта за 4900 рублей + ПОДАРОК! Ваш менеджер Юлия, тел. 89510678042»,

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. № 1036/ж от 30.04.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 29.04.2014 г. в 12 часов 33 минуты на мобильный номер <...> с номера <...>, смс-центр +79020980204, с текстом: «29 и 30 апреля ГЛОБАЛЬНАЯ РАСПРОДАЖА! Самая ВЫГОДНАЯ ЦЕНА, безлимитная карта за 4900 рублей + ПОДАРОК! Ваш менеджер Юлия, тел. 89510678042».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.04.2014., 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».

ABC/DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
902	0900000	0999999	100000	Волгоград-GSM	Волгоградская 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 смс-центра +79020980204 - ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № РБ-08/6558 от 13.05.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ЗАО «Волгоград-GSM» представлены письменные пояснения (вх. № 5652 от 03.06.2014г.), исходя из анализа которых установлено, 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.

Управлением от ООО «Мостелеком» получены следующие документы и сведения (вх. № 7653 от 04.08.2014г.):

письменные пояснения;

копия договора № 2779785 от 01.12.2012г., заключенного между ООО «А1 Системс» и ЗАО «Волгоград-GSM»;

копия договора № 617-syst1 от 01.11.2013г., заключенного между ООО «А1 Системс» и ООО «Мостелеком»;

копия договора № 611-syst1 от 25.11.2013г., заключенного между ООО «А1 Системс» и ООО «Гипертех»;

трехстороннее соглашение № 01-611 об уступке прав и обязанностей по договору 611-syst1 от 25.11.2013г. между ООО «А1 Системс», ООО «Гипертех» и ООО «Мостелеком»;

копия заключения по результатам служебной проверки по факту отправки смс-сообщения;

Из анализа представленных ООО «Мостелеком» документов установлено, что названное смс-сообщение отправлено ООО «Гипертех» на основании договора № 611-syst1 от 25.11.2013г. Факт отправки ООО «Гипертех» вышеназванного смс-сообщения подтверждается результатом проведенной ООО «Мостелеком» служебной проверки.

ООО «Мостелеком» указывает на то, что в соответствии с пунктом 4.1. Договора № 611-syst1 от 25.11.2013г. (далее – Договор) ООО «Гипертех» предоставлена техническая возможность подключения ООО «Гипертех» к SMSC (центр передачи смс-сообщений, часть инфраструктуры GSM ООО «Мостелеком», ответственная за доставку смс-сообщений) ООО «Мостелеком». Также указывает, что согласно пункту 4.2. названного договора ООО «Гипертех» несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования ООО «Мостелеком» в рамках Договора, а в соответствии с пунктом 4.3. ООО «Гипертех» несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений. ООО «Мостелеком» отмечает, что согласно пункту 4.4. Договора ООО «Гипертех» обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа, ООО «Гипертех» рассылает смс-сообщения (MT) только Абонентам, которые дали согласие на получение смс-сообщений. Также ООО «Мостелеком» обращает внимание на то, что согласно пункту 7.2. Договора ООО «Мостелеком» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам, обеспечивает пропуск через SMSC смс-сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи смс-сообщений ООО «Гипертех», всю ответственность предусмотренную настоящим законодательством за ненадлежащее или незаконное использование смс-сообщений и их содержание в полном объеме несет ООО «Гипертех».

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, Комиссия

определила:

Производство по делу №08-224/2014 приостановить до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.