

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) 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	37000000	37999999	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 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 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 «ДевиноТелеком», согласно которым рекламодателем вышеназванного смс-сообщения ООО «СофтПрофи». ООО «Девино Телеком» указывает, что ООО «ДевиноТелеком» 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 «Софт Профи» 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».

Таким образом, ЗАО «Ярославль-GSM», ООО «Девино Телеком», ООО «СофтПрофи» являются рекламодателями.

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 рекламодатель.

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08-508/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, а также необходимостью привлечения к участию в деле других лиц, в соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

1.Отложить рассмотрение дела №08-508/2014.

2.Назначить рассмотрение дела на 25 ноября 2014 г. в 14 час. 30 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

3.Привлечь к участию в рассмотрении дела ООО «СофтПрофи» (450005, Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Достоевского, 139,1,3; ИНН 0278138308) в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

4.ООО «СофтПрофи» в срок до 18 ноября 2014 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

учредительные документы ООО «СофтПрофи»;

выписку из ЕГРЮЛ;

свидетельство о регистрации ООО «СофтПрофи» в качестве юридического лица;

свидетельство о постановке на учет юридического лица в налоговом органе;

документы, подтверждающие полномочия руководителя ООО «СофтПрофи», с приложением копии паспорта (старича с Ф.И.О., датой и местом рождения, страница с адресом регистрации);

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.

5.ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в срок до 18 ноября 2014 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

информацию о том, каким образом ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» осуществляет контроль за соблюдением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» при предоставлении услуг третьим лицам по отправке смс-сообщений и в частности при предоставлении таких услуг ООО «СофтПрофи» на основании договора № ДТ-А/023803 от 23 мая 2014г.

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.

6. ЗАО «Ярославль-GSM» в срок до 18 ноября 2014 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

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.

При подготовке ответа на данное определение просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка законного представителя ЗАО «Ярославль-GSM», ООО «Девино Телеком», ООО «СофтПрофи» или представителя с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-508/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.