

ЗАО «Астрахань-GSM»

ул. Лычманова, д. 44

г. Астрахань, 414000

ЗАО «Смартс-Уфа»

№ 629/04-01 от 29.01.2015 ул. Первомайская, д. 8 а,

г. Уфа, 450044

ООО «СофтПрофи»

ул. Достоевского, 139/1, оф. 3,

г. Уфа, 614039

ЗАО «ГрандТелеком»

ул. Полковная, д.3,стр. 9,

г. Москва, 127018

ул. Бочкова, 6, 1,

г. Москва, 129085

ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»

ул. Правды, д.16,

г. Дубна, 141986

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/73-13

«15» января 2015 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов М. Ф.,

члены Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Ивнева М. Б., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/73-13 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента на их получение,

УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Астрахань-GSM», ЗАО «Смартс-Уфа», ООО «СофтПрофи», ЗАО «ГрандТелеком», ООО «ИТ Бизнес консалтинг», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на заседание Комиссии не явились, должным образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 10.10.2013 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «Такси у вас за 8 мин. Скидка 20 % назови пароль 803 при заказе. т 37-02-02» 05.10.2013 г. в 17.48 с номера +7-902-370-01-13 от отправителя с наименованием 90rub на номер <...> без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные пояснения ЗАО «Астрахань-GSM», ЗАО «Смартс-Уфа», ООО «СофтПрофи», ЗАО «ГрандТелеком», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам такси, формирование и поддержание интереса к данному виду услуг и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Факт получения заявителем рассматриваемого смс-сообщения подтверждается детализацией звонков и соответствующим скриншотом, представленных данным лицом. В детализации, предоставленной заявителем, указано время поступившего смс-сообщения, а именно, 17.50. В скриншоте указано время поступления в 17.48.

ЗАО «Астрахань-GSM» представило письменные пояснения (вх. № 55 от 09.01.2014), согласно которых данной компанией проведена внутренняя проверка, в ходе которой установлено, что смс-сообщение на абонентский номер <...> было отправлено партнером данной компании ЗАО «Смартс-Уфа». номер <...> -902-370-01-13 принадлежит номерной емкости компании ЗАО «Астрахань-GSM» и закреплен за sms-центром, согласно IR 21, то есть номер является глобальным заголовком. Компания «Астрахань-GSM» не занимается созданием и распространением рекламы, глобальные заголовки, принадлежащие номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM», передаются в пользование третьим лицам на основании заключаемых договоров. Согласно договора № 06-02/154/10-03-140 от 10.07.2013 г., ЗАО «Смартс-Уфа» выделены GT номера, в т.ч. +7-902-370-01-13 (п. 1.1.4 договора). Согласно условий вышеназванного договора, ЗАО «Смартс-Уфа» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу (п. 2.1.1) с целью инициализации входящего трафика.

Копия указанного договора представлена ЗАО «Астрахань-GSM» в материалы дела. Кроме того ЗАО «Астрахань-GSM» представлен в материалы дела скриншот, подтверждающий отправку рассматриваемого смс-сообщения в 17.48 на абонентский номер <...>.

ЗАО «Смартс-Уфа» представило письменные пояснения (вх. № 668 от 24.01.2014), согласно которых sms-рассылка рассматриваемого рекламного сообщения совершалась компанией ООО «СофтПрофи», на основании заключенного с ними договора № 10-01-196 от 12.11.2012 г. (приложение). ЗАО «Смартс-Уфа» не является конечным генератором sms-рассылок, а производит техническое сопровождение (транзит) доставки sms-сообщений и предоставляет доступ к sms-центру ряду компаний-заказчиков, одной из которых является ООО «СофтПрофи».

Копия указанного договора представлена ЗАО «Смартс-Уфа» в материалы дела.

В представленных пояснениях ООО «Софт Профи» (вх. № 2329 от

12.03.2014) указано, что проведено внутреннее расследование и выяснено, что ни в дату получения 05.10.2013 в 17.48, ни за истекший год через программное приложение ООО «Софт Профи» не зафиксировано sms на абонента <...> с данными, приведенными в определении. номер <...> -902-370-01-13 не принадлежит (не выделялся) оператором ООО «Софт Профи».

В связи с указанными пояснениями ООО «Софт Профи», предоставленными в материалы дела, ЗАО «СМАРТС-Уфа» представило дополнительные пояснения (вх. № 11771 от 30.09.2014), согласно которых произошла техническая ошибка при извлечении информации по sms-рассылке на номер <...>, с текстом сообщения: «Такси у вас за 8 мин. Скидка 20 % назови пароль 803 при заказе. т 37-02-02», данная рассылка совершалась в действительности компанией ЗАО «Гранд Телеком». Компания ЗАО «СМАРТС-Уфа» не является конечным генератором sms-рассылок, а производит техническое сопровождение (транзит) доставки sms-сообщений и предоставляет доступ к sms-центру ряду компаний-заказчиков, одной из которых является ЗАО «Гранд Телеком» на основании договора № 10-01-212 от 15.10.2013 г. ЗАО «Гранд Телеком» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая формированием списков абонентов для отправки sms-сообщений.

ЗАО «Гранд Телеком» представило пояснения (вх. 13851 от 19.11.2014), в которых указано, что одним из основных направлений деятельности ЗАО «Гранд Телеком» является предоставление виртуального кабинета с целью организации смс-сообщений технического формата заказчикам услуг с использованием программного комплекса, размещенного на сайте ЗАО «Гранд Телеком». Вышеуказанный он-лайн сервис смс-сообщений ЗАО «Гранд Телеком» предоставляет различным физическим и юридическим лицам за плату. В отношении рассматриваемого случая ЗАО «Гранд Телеком» передало за плату определенное договором количество смс-сообщений ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на основании договора № 0000036 от 19.02.2012 г. для осуществления последним рассылок в регионе Ярославской области. В договоре оговорена ответственность заказчика ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» за осуществление массовой рассылки без согласия абонента. ЗАО «Гранд Телеком» оказывало посреднические услуги по предоставлению формата смс-сообщений.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы являются ЗАО «Гранд Телеком», а также ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», поскольку оба участвовали в отправке рассматриваемого смс-сообщения.

Следовательно, ЗАО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» как рекламодатели рассматриваемой рекламы несут ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Такси у вас за 8 мин. Скидка 20 % назови пароль 803 при заказе. т 37-02-02» 05.10.2013 г. в 17.48 с номера +7-902-370-01-13 на номер <...> без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «28» января 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М. Ф. Завьялов

Члены Комиссии: М. Б. Ивнева

С.Д. Солодяшкина