

Определение о возобновлении производства по делу №08-250/2014

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

исх. РБ-08/3833 от 17.03.2015

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> рассмотрев материалы дела № 08-250/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении отношении ОАО «ВымпелКом» (127083, г.Москва, ул.Восьмого Марта, 10, стр.14; ИНН: 7713076301), ООО «Инстам» (125316, г.Москва, ул.Аэропортовская 1-я, 6, пом. VI, комната 1-4; ИНН: 7714893793) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 30.04.2014 г. в 10 часов 04 минуты на мобильный номер <...> с номера Sky Lounge, смс-центр +79037011111, с текстом: «Всем девушкам МОХИТО в Sky Lounge БЕСПЛАТНО!!! Тел. 784-333»,

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 поступило обращение гражданина (вх. № 1047 от 30.04.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 30.04.2014 г. в 10 часов 04 минуты на мобильный номер <...> с номера Sky Lounge, смс-центр +79037011111, с текстом: «Всем девушкам МОХИТО в Sky Lounge БЕСПЛАТНО!!! Тел. 784-333».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.01.2014., 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 «ВымпелКом»:

ABC/ DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
903	7000000	7999999	1000000	Вымпел- Коммуникации	Москва и Московская 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 +79037011111- ОАО «ВымпелКом» (исх. № РБ-08/6885 от 21.05.2014г.)

В Управление от ОАО «ВымпелКом» представлены следующие документы и сведения (вх. № 6319 от 23.06.2014г.; 7284 от 15.07.2014г.):

Письменные пояснения (исх. № 1079 от 23.06.2014; № 1224 от 15.07.2014г.);

Копия договора об оказании услуг связи №511654179 от 17.02.2014г.;

Копия дополнительного соглашения № 1 от 17.02.2014 г.

Из анализа представленных ОАО «ВымпелКом» документов установлено, что данная смс-рассылка осуществлена в соответствии с заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Инстам» договором на оказание услуг связи № 511654179 от 17.02.2014г. и дополнительным соглашением № 1 от 17.02.2014г. на оказание услуги связи «Корпоративные SMS сервисы», согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (смс-сообщений) от ООО «Инстам».

ОАО «ВымпелКом» указывает, что согласно условиям соглашения ООО «Инстам» получило доступ к Интерфейсу (платформе смс-центра, являющейся техническим средством связи), который предоставил ООО «Инстам» возможность отправки смс-сообщений через интернет, посредством веб-интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя смс-сообщения у абонента – получателя может отображаться смс-центр Билайн, имеющий номер <...> . ОАО «ВымпелКом» отмечает, что в соответствии с дополнительным соглашением ООО «Инстам» обязуется не использовать предоставляемую ему услугу в целях распространения смс-сообщений, предназначенных по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений. Также поясняет, что техническое и фактическое формирование смс-сообщения, формирование базы получателей и рассылка по

адресатам смс-сообщения, осуществлялась ООО «Инстам», в пользование которому предоставлен номер.

ООО «ВымпелКом» также обращает внимание на то, что являясь оператором связи, ООО «ВымпелКом» оказывает услуги по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтового сообщения. Действия оператора связи по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений означает лишь техническое доведение целого сообщения до абонента, при этом до потребителя (абонента) доводится только само сообщение, а не его содержание. ООО «ВымпелКом» указывает, что при предоставлении услуг связи оператор не имеет права на ознакомление с содержанием смс-сообщений, а, следовательно, и их блокировку, разделяя содержание одних сообщений по признаку рекламы от других.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Определением от 23 сентября 2014 года производство по делу №08-250/2014 было приостановлено в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку обстоятельства, вызвавшие приостановление производству по делу №08-250/2014 устранены, а также в соответствии с 5 абзацем пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

Определил:

- 1.Производство по делу №08-250/2014 возобновить.
- 2.Назначить рассмотрения дела на 24 марта 2015 г. в 14 час. 15 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.
- 3.Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица Ресторана Sky Lounge (423812, г. Набережные Челны, пр-т. Мира 33Б, 5 этаж).
- 4.ООО «Инстам» в срок до 20 марта 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:
 - учредительные документы ООО «Инстам»;
 - выписку из ЕГРЮЛ;
 - свидетельство о регистрации ООО «Инстам» в качестве юридического лица;
 - свидетельство о постановке на учет юридического лица в налоговом органе;
 - документы, подтверждающие полномочия руководителя ООО «Инстам», с приложением копии паспорта (старича с Ф.И.О., датой и местом рождения, страница с адресом регистрации);
 - согласие абонентов <...> на получение вышеуказанного смс-сообщения;

договор (-ы) на распространение вышеуказанного смс-сообщения с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

информацию о том, какие фактически действия совершило ООО «Инстам» для осуществления отправки вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кем был определен текст вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кто определил получателя (адресата) данного смс-сообщения;

информацию о том, кто предоставил базы абонентов для рассылки данного смс-сообщения;

представить информацию о цепочке лиц, при участии которых осуществлена отправка указанных смс-сообщений; информацию о договорах, заключенных между данными лицами, на основании которых осуществлена отправка этих смс-сообщений;

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. Ресторан Sky Lounge в срок до 20 марта 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

согласие абонентов <...> на получение вышеуказанного смс-сообщения;

договор (-ы) на распространение вышеуказанного смс-сообщения с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

информацию о том, какие фактически действия совершил Ресторан Sky Lounge для осуществления отправки вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кем был определен текст вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кто определил получателя (адресата) данного смс-сообщения;

информацию о том, кто предоставил базы абонентов для рассылки данного смс-сообщения;

представить информацию о цепочке лиц, при участии которых осуществлена отправка указанных смс-сообщений; информацию о договорах, заключенных между данными лицами, на основании которых осуществлена отправка этих смс-сообщений;

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 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 законных представителей ОАО «ВымпелКом», ООО «Инстам», Ресторана Sky Lounge или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-250/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.