

Определение о возобновлении производства по делу №08-194/2014

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

исх. РБ-08/3843 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<...>№ 08-194/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ОАО «Мегафон» (115035, г. Москва, Набережная Кадашевская, 30; ИНН: 7812014560), ООО «Бизнес Связь» (197136, г.Санкт-Петербург, ул.Гатчинская, 35, лит.А, пом.10-Н, ИНН: 7838460591) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 03.01.2014 в 15 час 57 минут на мобильный номер <...> с номера 2 BEREGA с текстом: «ЛЮБОЕ блюдо БЕСПЛАТНО при заказе от 1690р. пароль СМС Т.570-04-04»,

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. № 871 от 03.02.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 03.01.2014 в 15 час 57 минут на мобильный номер <...> с номера 2 BEREGA с текстом: «ЛЮБОЕ блюдо БЕСПЛАТНО при заказе от 1690р. пароль СМС Т.570-04-04».

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 «Мегафон».

ABC/ DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
927	4000000	4499999	500000	МегаФон	Республика Татарстан (Татарстан)

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 <...>- ОАО «Мегафон» (исх. № РБ-08/2593 от 24.02.2014г.)

Из представленных ОАО «Мегафон» документов (вх. № 2868 от 24.03.2014г.) установлено, что названное смс-сообщение отправлено ООО «ЭйТи Энд Ти» на основании заключенного между ОАО «Мегафон» и ООО «ЭйТи Энд Ти» договора № ФД-СЗФ-9/2013 от 01.06.2013г. (далее – Договор). ОАО «Мегафон» указывает, что согласно дополнительному соглашению к Договору от 03.11.2013г. ООО «ЭйТи Энд Ти» подключена дополнительная услуга «SMS-Информ коннект», заключающаяся в предоставлении ООО «ЭйТи Энд Ти» возможности, с использованием предоставляемого ОАО «Мегафон» интерфейса, рассылки конечным получателям, пользующимися смс-сервисом ООО «ЭйТи Энд Ти», сообщений. Интерфейс представляет собой совокупность технических и программных средств ОАО «Мегафон», обеспечивающих передачу смс-сообщений непосредственно конечным получателям, а также от конечных получателей ООО «ЭйТи Энд Ти». ОАО «Мегафон» поясняет, что ОАО «Мегафон» не участвует в процедуре формирования содержания сообщений, списка получателей и отправке сообщений, а только предоставляет соответствующий интерфейс для самостоятельной доставки информационных сообщений. Также указывает на то, что ООО «ЭйТи Энд Ти» в соответствии с пунктом 6.2. дополнительного соглашения обязуется использовать интерфейс для передачи информации только после получения от конечного получателя предварительного согласия на ее получение в письменном виде. Пунктом 6.6. дополнительного соглашения предусмотрена обязанность ООО «ЭйТи Энд Ти» соблюдать действующие нормативные и правовые акты, не нарушать прав и законных интересов третьих лиц, не использовать услуг во вред кому-либо. ОАО «Мегафон» отмечает, что ОАО «Мегафон» не представляется возможным производить ознакомление с содержанием таких сообщений, так как согласно части 2 статьи 63 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» и пункта 4 Правил оказания услуг подвижной связи, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25 мая 2005 года №328, операторы связи обязаны обеспечить соблюдение тайны связи.

Определением от 15 сентября 2014 года производство по делу №08-194/2014 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 №08-194/2014 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 №08-194/2014 возобновить.
2. Назначить рассмотрения дела на 26 марта 2015 г. в 09 час. 30 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.
3. Привлечь к участию в деле в качестве заинтересованного лица ООО «2 БЕРЕГА» (420132, г. Казань, ул. Маршала Чуйкова, д. 55, кв. 7).
4. ООО «БИЗНЕС СВЯЗЬ» в срок до 25 марта 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

учредительные документы ООО «БИЗНЕС СВЯЗЬ»;

выписку из ЕГРЮЛ;

свидетельство о регистрации ООО «БИЗНЕС СВЯЗЬ» в качестве юридического лица;

свидетельство о постановке на учет юридического лица в налоговом органе;

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

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

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 «БИЗНЕС СВЯЗЬ» 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 данных смс-сообщений;

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 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.ООО «2 БЕРЕГА» в срок до 25 марта 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

учредительные документы ООО «2 БЕРЕГА»;

выписку из ЕГРЮЛ;

свидетельство о регистрации ООО «2 БЕРЕГА» в качестве юридического лица;

свидетельство о постановке на учет юридического лица в налоговом органе;

документы, подтверждающие полномочия руководителя ООО «2 БЕРЕГА», с приложением копии паспорта (стараница с Ф.И.О., датой и местом рождения, страница с адресом регистрации);

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

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 «2 БЕРЕГА» 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 данных смс-сообщений;

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 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 «Мегафон», ООО «БИЗНЕС СВЯЗЬ», ООО «2 БЕРЕГА» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-194/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.