

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ №29/15

«3» декабря 2014г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы - И.В. Волохина;

члены комиссии: Е.А. Скоп - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин - специалист-эксперт отдела рекламы

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 29/15, возбужденное по факту рассылки 25.11.2014г. в 14:55 ч. на телефонный номер заявителя «...» sms-сообщения следующего содержания: «Закажи натяжной потолок и получи второй и третий в ПОДАРОК! «...» (sms-центр: «...»; буквенный идентификатор отправителя: POTOLOK), с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», согласно которой 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,

в отсутствии представителей:

- заявителя – физического лица – не явился, уведомлен надлежащим образом;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: индивидуального предпринимателя Голицына Максима Андреевича (далее – ИП Голицын М.А.; ИНН 781139532500) – не явился, общество уведомлено надлежащим образом;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица <... > (вх. № 5931э от 15.12.2014 г.) по факту рассылки на номер заявителя «...» sms-сообщения, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – закон «О рекламе»).

Из заявления следует, что заявителю пришло следующее sms-сообщение:

от: POTOLOK

sms-центр: +«...»

дата и время: 25.11.2014г., 14:55,

текст: «Закажи натяжной потолок и получи второй и третий в ПОДАРОК! «...»

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемые SMS-сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержат указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» они являются рекламой.

Согласно ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, номер sms-центра «...», через который были отправлены рассматриваемые сообщения, принадлежит ПАО «МТС». Согласно сведениям, предоставленным ПАО «МТС», SMS-сообщение с буквенными идентификаторами «POTOLOK» поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> «...» с короткого сервисного номера, выделенного заказчику рассылки - компании ЗАО «Связной Загрузка» ОГРН 1057746396113 (далее - Партнер) в рамках заключенного с ней договора от 01.12.2013 № P130000041 (далее «Договор»).

16.03.2015 г. в адрес Новосибирского УФАС России ЗАО «Связной Загрузка» представлены документы (вх. № 2173э от 16.03.2015г.), в соответствии с которыми рассылка смс-сообщения с текстом: «Закажи натяжной потолок и получи второй и третий в ПОДАРОК! «...» поступившего абоненту на номер «...» 25.11.2014г. в 14:55, осуществлялась с помощью технических услуг ЗАО «Связной Загрузка» по заказу ООО «БИФРИ» (ИНН 7813133641; ОГРН 1037828024090; юридический адрес: 197198, г. Санкт-Петербург, Большой пр. П.С., дом 29А).

22.04.2015г. ООО «БИФРИ» представлены документы, согласно которым рассылку рассматриваемого сообщения произвело ООО «Голден Телеком». ООО «БИФРИ» заключило договор № 0104/2014 от 01 апреля 2014 года с ООО «АйДиджитал» (ИНН 7813577816, юридический адрес: 197110, . Санкт-Петербург, ул. Лодейнопольская, 5, литера А), согласно условиям которого ООО «БИФРИ» приняло на себя обязательство по оказанию ООО «АйДиджитал» услуг по обработке и передаче сообщений связи (sms-сообщений) от оборудования ООО «АйДиджитал» до SMS-Центра операторов с целью их последующей передачи абонентам. После заключения и во исполнение вышеуказанного Договора, ООО «АйДиджитал» было выделено подключение к оборудованию ООО «БИФРИ», в результате чего ООО «АйДиджитал» получило возможность отправлять со своего оборудования сообщения через сеть связи ООО «БИФРИ».

В свою очередь, ООО «АйДиджитал» в ноябре 2014 года заключило договор № SMSD1111/14-01ТО от 11 ноября 2014 года с ООО «Голден Телеком» (ИНН 7807381195; юридический адрес: 198328, г. Санкт-Петербург, ул. Маршала Захарова, д. 13, лит. ", пом. 2-Н; почтовый адрес: 198096, г. Санкт-Петербург, ул. Портовая, д. 15, лит. Б БЦ Т-ТРИ). Согласно условиям данного договора ООО «АйДиджитал» приняло на себя обязательство по оказанию услуг ООО «Голден Телеком» по обработке и передаче sms-сообщений, формируемых ООО «Голден Телеком», до SMS-Центра операторов с целью их последующей передачи абонентам.

Данными Системы статистического учета приема-передачи сообщений (ССУПС) ООО «БИФРИ» подтверждается факт отправки sms-сообщения 25 ноября 2014 года в 14:55:14 ООО «Голден Телеком» через оборудование ООО «БИФРИ» абоненту с номером «...». Текст сообщения был сформирован, а само sms-сообщение было отправлено с оборудования ООО «Голден Телеком», имеющего техническое соединение с программным комплексом ООО «БИФРИ» и ООО «АйДиджитал», что подразумевает техническую возможность отправки sms-сообщений абонентам без участия третьих лиц.

02.06.2015г. ООО «Голден Телеком» представлены документы, согласно которым рассылку рассматриваемого сообщения произвело ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» (далее - ООО «СЗК Инфосвязь»; ИНН 7811404769) на основании договора № 1249 от 28.10.2014г. В соответствии с вышеуказанным договором ООО «Голден Телеком» направило запрос в ООО «СЗК Инфосвязь» с требованием провести проверку отправок вышеуказанного СМС сообщения на предмет соблюдения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

ООО «СЗК Инфосвязь» провела расследование по факту отправки СМС сообщения, по результатам которого было установлено, что вышеуказанное СМС сообщение было отправлено ООО «АДМ Телеком».

ООО «СЗК Инфосвязь» предоставляет возможность ООО «АДМ Телеком»

формировать и отправлять СМС сообщения по средствам «Платформы Stream Telecom» на основании договора №4130/14-ЛК8 от 01.10.2014 г.

Компания ООО «АДМ Телеком» подтвердила факт отправки СМС сообщения на вышеуказанный абонентский номер <...> Отправка данного СМС сообщения была инициирована заказчиком ООО «АДМ Телеком», а именно индивидуальным предпринимателем Голицыным Максимом Андреевичем (ИНН 781139532500).

01.07.2015г. в адрес Новосибирского УФАС России ИП Голицыным М.А. посредством электронной почты представлены документы, согласно которым часть телефонных номеров абонентов, на которые осуществлялась рассылка сообщений информационного характера получена в результате использования Терминалов самообслуживания по приему платежей от населения в г.Санкт-Петербурге и других регионах России (далее – «Терминалы»).

Телефонные номера абонентов использовались при наличии их согласия, полученного посредством акцепта оферты ООО «Трейд Мобайл». На каждом Терминале указаны Правила его использования и эксплуатации, кроме того, в интерфейсе используемой программы по приему платежей содержатся условия публичной оферты, в соответствии с которыми клиент осуществляет полный и безоговорочный акцепт настоящей оферты и всех изложенных в ней условий в момент начала использования Терминала. Началом использования терминала является активация кнопки, подтверждающей согласие с условиями настоящей оферты. Начало использования терминала само по себе уже является акцептом настоящей оферты. Исполнение каких-либо пунктов данной оферты при игнорировании прочих недопустимо. Частичное принятие оферты недопустимо.

В соответствии с условиями Оферты, размещенными в Терминале, принимая данные условия, Клиент выражает свое согласие на получение рекламной информации в форме смс-сообщений от ИП Голицына Максима Алексеевича (ОГРНИП 313784721200049 адрес г.Санкт-Петербург, пр.Большевиков д«...» об услугах Исполнителя, а также товарах и услугах партнеров Исполнителя. Клиент может отказаться от получения информации в форме смс-сообщений, направив смс-сообщение со словом отказ на короткий номер +«...» (стоимость его отправки компенсируется в полном объеме после его отправки).

Терминалы используются и находятся в собственности у ООО «Трейд Мобайл». ООО «Трейд Мобайл» является партнером ИП Голицына М.А. на основании лицензионного Договора № 06-2013 от 01 июля 2013 г., в соответствии с условиями которого ООО «Трейд Мобайл» передает Предпринимателю следующие права: - право на использование Базы в своих целях, в том числе для рассылок сообщений информационного характера, гарантируя тот факт, что Лицензиаром (ООО «Трейд Мобайл») получено предварительное разрешение лица, распоряжающегося телефонным номером, на осуществление рассылок по каналам электросвязи и телефонным номерам абонентов. Кроме того, телефонный номер заявителя – передан ООО «Трейд Мобайл» Предпринимателю в соответствии с Актом приема-передачи к Договору №06-2013 от 01.06.2013г.

28.08.2015г. в адрес Новосибирского УФАС России ИП Голицыным М.А. представлен Акт приема-передачи к лицензионному договору № 06-2014 от 01.07.2014г. В соответствии с данным документом ООО «Трейд Мобайл» передает ИП Голицыну М.А. права использования, предусмотренные п. 1.3 Договора № 06-

2014 в отношении некоторых номеров телефонов, в том числе номера «...»

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого sms-сообщения является ИП Голицын М.А.

03.11.2015г. в адрес Новосибирского УФАС России ИП Голицыным представлена выписка из программы приема платежей ООО «Трейд Мобайл» по состоянию на 30.10.2015г., подтверждающая пополнение счета абонентского номера заявителя «...» через терминал ООО «Трейд Мобайл» (вх. № 5581).

Таким образом, отправка рассматриваемого SMS-сообщения осуществлялась ИП Голицыным при наличии согласия заявителя – абонента номера +«...» Следовательно, нарушения ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе» в действиях рекламодателя отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 29/15 прекратить.