

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по РТ по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 08-755/2014, 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,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) поступило обращение гражданина (вх. №8931 от 26.08.2014г) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия 07.05.2014г. в 12 часов 01 минута, на мобильный номер <...> <...>, с номера +79022295011, с текстом: «Скидка 20% на всю мебель с 8 по 15 мая. ТЦ МЕБЕЛЬНАЯ ЯРМАРКА т.70-41-40».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.11.2014., 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».

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 лиц, подлежащих привлечению к рассмотрению дела Управлением был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «МегаФон» (№ РБ-08/15122 от 03.10.2014г.).

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «МегаФон» были представлены письменные пояснения (№ 11333 от 22.10.2014г.), исходя из которых ОАО «МегаФон» поясняет, что данное смс-сообщение было отправлено с смс-центра +79023708299, который принадлежит ОАО «СМАРТС».

Управлению от ОАО «СМАРТС» были представлены письменные пояснения (№ 8814 от 25.08.2014г.), исходя из которых ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором и согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM»..

Из представленных ЗАО «Ярославль-GSM» документов и сведений (вх. №13089 от 03.12.2014г) следует, что номер <...> , с которого данное смс-сообщение было отправлено, закреплен за 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).

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов установлено, что ЗАО «Ярославль-GSM» предоставило ООО «Девино Телеком» подключение к своим техническим и программным средствам для отправки коротких текстовых сообщений. Установлено, что названная смс-рассылка произведена с номера +79022295011, который выделен ЗАО «Ярославль-GSM» в пользование ООО «Девино Телеком» на основании Договора. Соответственно, ЗАО «Ярославль-GSM» не просто фактически довело вышеназванное смс-сообщение до заявителя, но и

осуществило техническое обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ООО «Девино Телеком».

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

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

Из положения 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 № 08-755/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, а также необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, в соответствии с пунктами 27, 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

1.Продлить срок рассмотрения дела №08-755/2014

2.Рассмотрение дела №08-755/2014 отложить.

3.Назначить рассмотрение дела на 13 января 2015 г. в 15 час. 05 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела ООО «Девино Телеком» (юр. адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д.16, стр. 6; ИНН: 7715829230) в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

5. ООО «Девино Телеком» в срок до 12 января 2015 г представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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.

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 законных представителей ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «Девино Телеком» или представителя с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-755/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.