

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 73/15 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«14» мая 2015 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, Т. В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы в отношении рекламодателя общества с ограниченной ответственностью «Импульс» (далее - ООО «Импульс» ИНН 7721809369; юридический адрес: 109202, г.Москва, ул. Басовская, д.8),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления физического лица <...> (вх. № 2232э от 18.03.2015г., вх. № 2611 от 23.03.2015г., вх. № 2362э от 25.03.2015г., вх. № 2793 от 27.03.2015г.) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») согласно которым на номер заявителя «...» пришли sms-сообщения следующего содержания:

1) от: RUSSLAVBANK,

sms-центр +79168960390,

дата и время: 01.03.2015, 17:39,

текст: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 155000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно «...» или по коду 69902387на ruslavbank.ru/sp»,

2) от: Ruslavbank,

sms-центр +79168960390,

дата и время: 18.03.2015, 19:15,

текст: «Prodlevaem Vashe predlozhenie po kreditu: pereplata 24,8% tol'ko do 31.03!NE UPUSTITE SHANS! Podrobno «...» ili po kodu 69902387 na ruslavbank.ru/sp»,

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Указанная информация является рекламой в силу п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - 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 +79168960390 через который были отправлены рассматриваемые сообщения, принадлежит ОАО «МТС». Согласно ответу на запрос, представленному ОАО «МТС» (вх. № 3114 от 06.04.2015 г.), номер <...> -896-03-90 является номером SMS-Центра ОАО «МТС». SMS-центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор - номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

Рассматриваемое SMS-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентский номер <...> от ЗАО «СКЛ» (ИНН 7734198004; местонахождение: 125190, г .Москва, Ленинградский проспект, д.80, корп. 37), в рамках заключенного с ним агентского договора № «...» от 08 декабря 2014 г.

Согласно условиям Договора ОАО «МТС» (Принципал) оказывает ЗАО «СКЛ» (Агенту) комплекс услуг по доступу Агента к SMS-центру через оборудование для оказания услуг.

Согласно сведениям, представленным ЗАО «СКЛ» (вх. № 2887Э от 29.04.2015г., № 4172 от 05.05.2015г.), на абонентский номер «...» 01.03.2015 года в 17:39 и

18.03.2015 года в 19:15 были направлены SMS-сообщения, оринатором отправки является «RUSSLAVBANK», оринатор принадлежит ООО «Импульс» (ИНН 7721809369, юридический адрес: 109202, г.Москва, ул. Басовская, д.8).

ООО «Импульс» (Заказчик) инициировало рассылку данных SMS-сообщений на основании договора с ООО «ЭЦК» (Исполнитель) № «...» от 15.02.2014 года (далее - Договор), в рамках которого Заказчику предоставлен канал для самостоятельной рассылки SMS-сообщений. Вся модерация и управление SMS-рассылкой осуществлялись на стороне ООО «Импульс». ООО «ЭЦК», участвующее в цепочке передачи SMS-сообщений, не имеет возможности анализировать текстовое содержание данных SMS-сообщений.

ООО «ЭЦК» для выполнения своих обязательств по Договору использует программно-аппаратный комплекс, принадлежащий ООО «СМС Трафик», в рамках договора № «...» от 07.03.2012 г., заключенного с ООО «СМС Трафик».

ЗАО «СКЛ» в рамках договора № «...» от 01.04.2013 года, заключенного с ООО «СМС Трафик», оказывает услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта ООО «СМС Трафик», включая оказание услуг по приему от ООО «СМС Трафик» сообщений, их обработке и отправке на SMSC Оператора для передачи пользователям информационных SMS-сообщений.

Согласно пункту 3.2.2 Договора обязанностью ООО «Импульс» (Заказчик) является получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка Сообщений с информацией ООО «Импульс» (Заказчик), письменное согласие на получение таких Сообщений; направить на мобильный телефон Абонента Сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащее контактную информацию ООО «Импульс» (Заказчика) (телефон или e-mail).

В соответствии с пунктом 5.3 Договора ответственность за содержание исходящих от ООО «Импульс» (Заказчик) Сообщений несет ООО «Импульс» (Заказчик). В рамках настоящего Договора ООО «ЭЦК» (Исполнитель) обеспечивает пропуск через свою Систему Сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования: в связи с этим ответственность за включение в Сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству (в том числе, высказывания экстремистского характера, ненормативная лексика, раскрытие сведений, составляющих военную, государственную и иную охраняемую законом тайну, и т.п.), возлагается на ООО «Импульс» (Заказчика).

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого сообщения является ООО «Импульс».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 73/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо <...>, абонента номера «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Импульс» (ИНН 7721809369, юридический адрес: 109202, г.Москва, ул. Басовская, д.8);

- заинтересованные лица:

ОАО «МТС» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, 4);

ЗАО «СКЛ» (125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д.80, корп. 37; 125040, г. Москва, ул. Ямского поля 3-я, д.24);

ООО «ЭЦК» (1175545, г. Москва, ул. 1-й Дорожный пр-д, д.5; 125009, г. Москва, ул. Тверская, д.9, стр.7)

ООО «СМС Трафик» (125009, г. Москва, ул.Тверская, д. 9, стр.7);

3. Назначить дело № 73/15 к рассмотрению на «22» июня 2015г. в 11:30 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Импульс» до «15» июня 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

документальные сведения об исполнении договора № «...» от 15.02.2014 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений);

документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка вышеуказанной рекламы (договор с рекламодателями, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

доказательства наличия предварительного согласия заявителя (абонента номера «...») на получение рассматриваемой рекламы;

отзыв на данное Определение.

5. ОАО «МТС» до «15» июня 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России: документальные сведения об исполнении договора № «...» от 08 декабря 2014 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений).

6. ЗАО «СКЛ» до «15» июня 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

документальные сведения об исполнении договора № «...» от 01.04.2013 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений);

документальные подтверждения отправки указанного смс-сообщения ООО «Импульс» (показания оборудования связи).

7. ООО «СМС Трафик» до «15» июня 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

документальные сведения об исполнении договора № «...» от 01.04.2013 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений);

документальные сведения об исполнении договора «...» от 07.03.2012 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений).

8. ООО «ЭЦК» до «15» июня 2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

документальные сведения об исполнении договора «...» от 07.03.2012 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений);

документальные сведения об исполнении договора № «...» от 15.02.2014 г. (акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщений).

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Явка представителя ООО «Импульс», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна. Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя общества должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 25 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством РФ.