

Определение о возобновлении производства по делу №08-171/2014

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

исх. РБ-08/4123 от 20.03.2015

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев материалы дела № 08-171/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ОАО «МТТ» (109147, г.Москва, ул.Марксистская, 22, ИНН 77050117253), ООО «СофтПрофи» (450005, Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Достоевского, 139,1,3, ИНН: 0278138308), ООО «КОМТЕРРА» (629003, Ямало-ненецкий автономный округ, г. Салехард, ул. Ангальский мыс, 39, А, 4; ИНН: 5611067833), ООО «ЭЛМИ» (308013, г. Белгород, ул. Коммунальная, дом 4, офис 4; ИНН: 3123287983) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 03.04.2014 г. в 12 часов 12 минут, на мобильный номер <...> с номера <...>, смс-центр +79585559997, с текстом: «РОСТ ломбард.НАЛИЧНЫЕ под залог ПТС,авто,недвижимости 2262122»,

Установила:

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. № 734/ж от 04.04.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 03.04.2014 г. в 12 часов 12 минут, на мобильный номер <...> с номера <...>, смс-центр +79585559997, с текстом: «РОСТ ломбард.НАЛИЧНЫЕ под залог ПТС,авто,недвижимости 2262122».

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 «Межрегиональный ТранзитТелеком».

ABC/DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
958	5550000	5559999	10000	Межрегиональный ТранзитТелеком	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 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 рекламораспространителя Управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер смс-центра +79585559997 - ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (№ РБ-08/5582 от 22.04.2014г.)

Управлению от ОАО «МТТ» представлены следующие документы и сведения (вх. № 5004 от 15.05.2014г.; вх. № 6720 от 02.07.2014г.; вх. № 8024 от 04.08.2014г.):

- 1) письменные пояснения;
- 2) копия договора №022-00-SMS-13/7200 от 25 октября 2013г.;
- 3) заключение по результатам служебной проверки ОАО «МТТ»;
- 4) копия доверенности №2 от 13.01.2014г.

Согласно которым установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «СофтПрофи» на основании заключенного с ОАО «МТТ» договора № 022-00-SMS-13/7200 от 25 октября 2013г., в рамках, которого ОАО «МТТ» предоставляет ООО «СофтПрофи» доступ для отправки смс-сообщений, а так же оказывает услуги по приему, обработке и передаче смс-сообщений от ООО «СофтПрофи». Факт отправки данного смс-сообщения ООО «СофтПрофи» подтверждается, результатами проведенной ОАО «МТТ» служебной проверки, в ходе которой установлено, что смс-сообщение абоненту <...> отправлено ООО «СофтПрофи» с использованием уникальных данных авторизации и аутентификации через смс-центр ОАО «МТТ» самостоятельно.

ОАО «МТТ» указывает на то, что в соответствии с п.3.1.2. ООО «СофтПрофи» взяло на себя обязанность не использовать смс-центр для передачи не запрошенных получателем сообщений рекламного характера, а рассылать сообщения только тем абонентам, которые дали согласие на получение смс-сообщений. Также, согласно пункту 7.2. названного договора ОАО «МТТ» не является создателем

(изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования заканчивая отправкой абонентам, а является лишь техническим каналом передачи ООО «СофтПрофи» смс сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс-сообщений и их содержание, в полном объеме несет ООО «СофтПрофи».

В Управление от ООО «СофтПрофи» поступили следующие документы и сведения (вх. № 7048 от 09.07.2014г.):

- 1) письменные пояснения;
- 2) копия регистрационной карты организации ООО «КОМТЕРРА»;
- 3) копия платежного поручения банка № 64 от 21.03. 2014г. об оплате услуг предоставляемых ООО «СофтПрофи»
- 4) копия договора № ДУ 090913/02 от 09.09.2013г.

Из анализа которых установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «КОМТЕРРА» на основании заключенного между ООО «СофтПрофи» и ООО «КОМТЕРРА» договора № ДУ 090913/02 от 09.09.2013г. Так, ООО «СофтПрофи» предоставило ООО «КОМТЕРРА» доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс-сообщений, с помощью которого ООО «КОМТЕРРА» осуществило отправку настоящего смс-сообщения. ООО «СофтПрофи» указывает на то, что оно не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений.

Определением от 02 сентября 2014 года производство по делу №08-159/2014 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 №08-159/2014 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 №08-159/2014 возобновить.
2. Назначить рассмотрения дела на 31 марта 2015 г. в 14 час. 35 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.
3. ООО «ЭЛМИ» в срок до 27 марта 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:
 - учредительные документы ООО «ЭЛМИ»;
 - выписку из ЕГРЮЛ;
 - свидетельство о регистрации ООО «ЭЛМИ» в качестве юридического лица;

свидетельство о постановке на учет юридического лица в налоговом органе;

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

согласие абонента <...> 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 «ЭЛМИ» 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.

Явка законного представителя ООО «ЭЛМИ», ООО «Домашние Деньги», ООО «Новак», ЗАО «Волгоград-GSM», ООО «КрафтТелеком» или представителя с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-159/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

