

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"12" августа 2014 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 ООО «ОСК»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление гражданина «...» ((№2977э от 11.06.14 г.) и гражданина «...» (вх. № 3290 э от; 01.07.2014 г.), по факту распространения на номера заявителей смс-сообщений рекламного характера посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения ст. 18 ФЗ «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка. В результате чего установлено следующее.

1) на номер «...» - 26.06.2014 г. в 12:06 ч. поступило следующее смс-сообщение: «Чешская Ресторация «Prazaska». Мы открылись! Ждем Вас в гости...» с номера смс-центра «...»;

2) на номер «...» - 9.06.2014 г. в 15:24 ч. поступило следующее смс-сообщение: «Акция!!! Ротбанд-395 р. профиль 60*27- 52 р....».

Согласно ч.1 ст.18 ФЗ «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 указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось.

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

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ

«О рекламе»).

Согласно информации с сайта Россвязь, номер смс-центра «...» закреплен за ОАО «МТС».

Как следует из пояснений ОАО «МТС», Согласно пояснениям ОАО «МТС» (вх. № 7770 от 21.07.2014 г.), номер «...» 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.

По результатам проверки обстоятельств, указанных в тексте запроса, установлено, что данные SMS-сообщения поступили на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентские номера «...» и «...», с короткого сервисного номера 8462, закрепленного за компанией ООО «ОСК» (местонахождение: 109012, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10 стр. 1) в рамках заключенного с ним договора № «...» от 15 ноября 2013 об оказании SMS-услуг.

Согласно условиям Договора ОАО «МТС» (Исполнитель) оказывает ООО «ОСК» (Заказчику) комплекс услуг по передаче, приему и обработке SMS-сообщений справочноинформационного характера от Заказчика (ООО «ОСК») только к зарегистрированным в информационных системах Заказчика (ООО «ОСК») пользователям и лишь в целях оказания таким пользователям собственно Услуг Заказчика, подробное описание которых дано в преамбуле Договора и Приложении № 1 к Договору. В указанных целях Исполнителем по Договору (ОАО «МТС») Заказчику (ООО «ОСК») выделен короткий сервисный номер <...> (далее Сервисный номер <...> что закреплено в Дополнительном соглашении № 1 к Договору.

Процедура оказания Услуг подробно указана в Приложении А к Договору, в соответствии с которым именно комплекс Заказчика (ООО «ОСК») формирует одно или нескольких коротких сообщений и обращается к оборудованию Исполнителя (ОАО «МТС») с указанием MSISD Пользователя, к которому необходимо доставить SMS- сообщение. При этом оборудование Исполнителя лишь передает уже сформированное Заказчиком информационное сообщение наг мобильный терминал Пользователя.

В соответствии с Приложением №1 к Договору Исполнитель (ОАО «МТС») выделяет Заказчику (ООО «ОСК») Сервисный номер <...> посредством которого через Канал Исполнителя Заказчик отправляет SMS-сообщения своим зарегистрированным Пользователям, и который Заказчик использует в качестве номера отправителя.

Таким образом, суть услуг, оказываемых ОАО «МТС» по Договору, заключается в обеспечении Заказчику технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке смс-сообщений. При этом Заказчик самостоятельно, без участия Исполнителя, определяет и формирует содержание данных смс-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются

данные сообщения. ОАО «МТС» лишь обеспечивает подключение Заказчика к сети электросвязи.

При этом, учитывая требования законодательства о рекламе, а также разъяснения ФАС России от 14.06.2012 о порядке применения ст.18 закона «О рекламе» в целях предотвращения массовых несанкционированных ОАО «МТС» смс-сообщений рекламного характера в адрес своих абонентов, ОАО «МТС» включило в Договор положения, содержащие прямой запрет Заказчику распространять рекламу с использованием выделенного Сервисного номера без согласия ОАО «МТС» (п.3.3.6 Договора). В случае получения такого согласия от ОАО «МТС» Заказчику (ООО «ОСК») вменяется в обязанность направлять рекламные сообщения только тем Пользователям, которые дали непосредственно Заказчику (ООО «ОСК») предварительное и { надлежащее согласие на получение от него (ООО «ОСК») рекламы по сетям электросвязи I (п.3.3.2 Договора). Более того, условиями Договора (раздел 8 Договора) предусмотрены! серьезные меры ответственности Заказчика (ООО «ОСК») в случае нарушения последним I вышеуказанных требований.

ОАО «МТС» не обладало информацией о распространении ООО «ОСК» в указанный в Запросе период на абонентский номер SMS-сообщений рекламного характера, в том числе, по причине того, что ООО «ОСК» не обращалось (в нарушение в.3.3.6 Договора) в ОАО «МТС» в целях получения согласия на распространение конкретной рекламы и абонент не обращался с претензией в ОАО «МТС» о поступлении на его номер рекламы без его согласия.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «ОСК».

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, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 214/14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявители: физические лица «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: «ОСК» (адрес: 109012, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1).

3. Назначить дело № 214/14 к рассмотрению на «08» октября 2014г. в 10-00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «ОСК» до 01.10.2014г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

1) документы, регулирующие отправку SMS-сообщения:

- 26.06.2014 г. в 12:06 ч. следующего содержания:

«Чешская Ресторация «Prazaska». Мы открылись! Ждем Вас в гости...» с номера смс-центра «...»;

- 9.06.2014 г. в 15:24 ч. следующего содержания: «Акция!!! Ротбанд-395 р. профиль 60*27- 52 р....»;

2) согласие абонента (телефонный номер «...» и + «...») на получение указанных SMS-сообщений;

3) отзыв на данное определение.

В случае устранения распространения несанкционированной смс-рассылки, документальные сведения об этом.

Явка представителя ООО «ОСК», в действиях которой 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 Общества.

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.