

Ш.Б.М.

ул. Колхозный пер., 2-95

г. Самара, 443030

e-mail: nadgob63@mail.ru

Директору

ООО «СофтПрофи»

С. Я.А.

ул. Достоевского, 139, корп.1, офис 3, г. Уфа, 450097

e-mail: info@bashtelesoft.ru

Генеральному директору

ООО «Гранд Телеком»

А. С.Е.

ул. Рождественка, д.5/7, стр.2, пом.V, комн. 18

г. Москва, 107031

e-mail: dir@mirsms.ru

Генеральному директору

ООО «Гранд Телеком»

А. С.Е.

ул. Тихвинская, д.10, пом.V,

г. Москва, 127055

e-mail: dir@mirsms.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10136(2)-14/8

1 июля 2015г.

г. Самара

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

Председатель Комиссии - Баженов А.Р.,

Члены Комиссии – Макридина И.А.,

Симонова Т.А.,

рассмотрев дело №10136(2)-14/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 23.09.2014г. в 17:39 на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «ВАМ ВЕЗЁТ! Мы везём 70 руб – до двух км. т. 2000100» (отправитель - SMSINFORM),

В ОТСУТСТВИИ:

заявителя – Ш. Б.М. (443030, г. Самара, ул. Колхозный переулок, 2-95) (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается сервисом отслеживания корреспонденции почты России);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ГрандТелеком» (107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2, пом. V, комн. 18, ИНН 7702806475, дата регистрации 16.01.2013) (уведомлялся о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается почтовым уведомлением);

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№1020-гр от 29.10.2014г.) гр. Шовдры Б.М., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -902-374-75-59 (оператор связи ЗАО «СМАРТС»), зарегистрированный за гр. Ш.Б.М., 23.09.2014г. в 17:39 поступило смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «ВАМ ВЕЗЁТ! Мы везём 70 руб – до двух км. т. 2000100» (отправитель - SMSINFORM).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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 следует из текста заявления гр. Ш. Б.М., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления и дела Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ЗАО «СМАРТС» представило письменные пояснения, из которых следует, что согласно данным реестра Российской системы и плана нумерации, ведущимся Федеральным агентством связи по исполнению государственной функции по организации работ по учету ресурса нумерации, по состоянию на 01.07.2012г. диапазон нумерации 4700000-4799999 в коде 902 выделен ОАО «Ростелеком» для предоставления услуг связи на территории Пермского края.

Из ответа ОАО «Ростелеком» (исх. № 0501/05/8559-14 от 22.12.2014г.) следует, что 30.12.2013г. состоялось внеочередное общее собрание акционеров ОАО «Ростелеком» в форме заочного голосования. По результатам голосования было принято решение о реорганизации ОАО «Ростелеком» в форме

выделения ЗАО «РТ-Мобайл», а также утвержден разделительный баланс.

В соответствии с разделительным балансом от 31.12.2013г. ЗАО «РТ-Мобайл» является универсальным правопреемником ОАО «Ростелеком» в отношении всех его кредиторов и должников по обязательствам, связанным с деятельностью в области подвижной радиотелефонной связи.

01.04.2014г. в ЕГРЮЛ внесена запись о государственной регистрации юридического лица ЗАО «РТ-Мобайл».

ОАО «Ростелеком» проведена процедура переоформления ресурса нумерации, в том числе диапазона нумерации 4700000-4799999 в коде 902 на ЗАО «РТ-Мобайл».

Согласно ответу ЗАО «РТ-Мобайл» (PRR-COM-1050 от 18.12.2014г.) телефонный номер <...> является номером центра коротких сообщений (смс-центр). Номер закреплен за смс-центром в качестве так называемого «Глобального Заголовка» в соответствии с техническим паспортом сети.

Данный номер используется для обмена служебными сообщениями в GSM-сети, а также для возможности отправки абонентами смс-сообщений через смс-центр. Глобальный заголовок смс-центра присутствует во всех смс-сообщениях, прошедших обработку данным смс-центром. Его наличие в детализации вызовов абонента подтверждает лишь факт того, что данное конкретное сообщение данного конкретного абонента было обработано одним из смс-центров. При этом сам смс-центр не является генератором (отправителем) каких-либо смс-сообщений.

Отправителем смс-сообщения рекламного характера, поступившего 23.09.2014г. в 17:39 на абонентский номер <...> -75-59, является ООО «АРМАДА».

26.12.2014г. было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «Армада».

ООО «Армада» представило письменные пояснения, согласно которым в соответствии с представленной партнерами ООО «Армада» информацией техническая возможность формирования и направления смс-сообщения предоставлена ООО «СофтПрофи».

Возможность направления ООО «СофтПрофи» смс-сообщения является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплей», ООО «Юплей» и ООО «СфотПрофи», что подтверждается приложенными договорами.

26.01.2015г. произведена замена ненадлежащего лица ООО «Армада» на надлежащее лицо ООО «СофтПрофи».

Из письменных пояснений ООО «СофтПрофи» следует, что общество как исполнитель предоставило услугу доступ к программному приложению на основании договора № ДУ270512/01 от 27.05.2013г. заказчику – ООО «ГрандТелеком».

19.05.2015г. произведена замена ненадлежащего лица ООО «СофтПрофи» на надлежащее лицо ООО «ГрандТелеком».

ООО «ГрандТелеком» является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой в виде смс-сообщения от 23.09.2014г. 17:39 следующего содержания: «ВАМ ВЕЗЁТ! Мы везём 70 руб – до двух км. т. 2000100» (отправитель - SMSINFORM).

2. Копией договора об оказании услуг № 410-12 от 27.02.2012г., заключенного между ООО «Армада» и ООО «Ростелеком»;

3. Копией детализации;

4. Копией договора № ДУ 270512/01 от 27.05.2013г., заключенного между ООО «ГрандТелеком» и ООО «СофтПрофи»;

5. Письменными объяснениями ООО «Армада» (вх. № 381-з от 23.1.2015).

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи») под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой

информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дела по всем известным адресам, однако, документов в адрес Самарского УФАС России не представило и на рассмотрение дела не явилось.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В данной норме под неопределенном кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщение: «ВАМ ВЕЗЁТ! Мы везём 70 руб – до двух км. т. 2000100» (отправитель - SMSINFORM), распространенное абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «ВАМ ВЕЗЁТ! Мы везём 70 руб – до двух км. т. 2000100» (отправитель - SMSINFORM), распространенная ООО «ГрандТелеком» на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Ш. Б.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер заявителя, в этой связи Самарское УФАС России считает необходимым выдать ООО «ГрандТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу в форме смс-сообщения: «ВАМ ВЕЗЁТ! Мы везём 70 руб – до двух км. т. 2000100» (отправитель - SMSINFORM), распространенную ООО «ГрандТелеком» на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, поскольку она содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ГрандТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 17 июня 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме 01 июля 2015г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

А.Р. Баженов

Члены Комиссии

И.А. Макридина

Т.А. Симонова