

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

<...>

рассмотрев дело № 08-614/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «СМС Трафик» 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. №1658/ж от 11.07.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 10.07.2014 г. в 11 часов 50 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера Afrodita, смс-центр +79272909093 текстом следующего содержания: «Акция до 31 июля! Скидка 50% на каждое второе посещение! Боди – 1800 руб, Ученик – 2800 руб! Подробнее узнайте по тел: 8-966-240-43-40 Отписаться <http://nosms.co/hZ8cz>».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.09.2014., 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.

Управлению от ОАО «МегаФон» представлены документы и сведения (вх. № 10782 от 09.10.2014г), из анализ которых следует, что распространение вышеназванного сообщения осуществляло ООО «СМС Трафик» в рамках заключенного с ЗАО «МегаЛабс» договора на оказание услуг № МР - СМСТ-311013 от 30.10.2013г. (далее – Договор). ООО «Мегафон» поясняет, что по данному договору ЗАО «МегаЛабс» обязуется оказывать ООО «СМС Трафик» услуги по размещению рекламных материалов и информационных материалов с помощью интерфейса. Интерфейс представляет собой программное средство, используемое ООО «СМС Трафик» и предназначенное для пользования и управления услугой по размещению информационных материалов среди абонентов, давших согласие ООО «СМС Трафик» на получение информационных материалов. Также ОАО «Мегафон» указывает на то, что в соответствии с пунктом 4.7 Договора при размещении рекламных материалов среди абонентов ООО «СМС Трафик» гарантирует полученное и надлежащим образом оформленное согласие адресата на получение рекламы. В соответствии с пунктом 1.7 Приложения заказчик обязуется получить согласие у абонентов, среди которых предполагается размещение информационных материалов в канале SMS/MMS –сообщений, на использование их абонентских номеров. Письменное согласие должно в обязательном порядке содержать абонентский номер <...> по которому абонент дал согласие на получение SMS/MMS –сообщений. Абонентский номер <...> по которому абонент дал согласие на получение SMS/MMS –сообщений, должен быть указан в соответствии с международным форматом. Согласно пункту 2.2. Приложения к договору заказчик обязуется использовать в интерфейсе только те абонентские номера, на которые предполагается рассылка информационных материалов, по которым ООО «СМС Трафик» получено предварительное согласие абонента на такую рассылку. Также ОАО «Мегафон» отмечает, что ОАО «Мегафон» не участвует в процедуре формирования содержания сообщений, списка получателей и отправке сообщений.

Так же от ЗАО «МегаЛабс» получены документы и сведения (вх. №14257 от 26.12.2014г.) из анализа которых установлено, что в ходе претензионной работы ООО «СМС Трафик» сообщило, что заказ на размещение, указанного в определении был осуществлен ООО «СМС-центр», а так же представило договор с данным контрагентом. На момент составления настоящего объяснения ООО «СМС Трафик» не представило согласие абонента, указанного в Определении на получение рекламно-информационных материалов.

Таким образом, ООО «СМС Трафик», ЗАО «МегаЛабс», ООО «СМС-центр» являются рекламораспространителями.

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

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08-614/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, необходимости привлечения к участию в деле других лиц, в соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

1.Продлить срок рассмотрения дела №08-614/2014.

2.Отложить рассмотрение дела №08-614/2014.

3.Назначить рассмотрение дела на 10 февраля 2015 г. в 14 час. 00 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

4.Привлечь к участию в рассмотрении дела ООО «СМС-центр» (115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8) в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

5.Привлечь в качестве заинтересованного лица ОАО «Мегафон», ЗАО «МегаЛабс».

6.ООО «СМС Трафик» в срок до 05 февраля 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.

7. ООО «СМС-центр» в срок до 05 февраля 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 «МегаЛабс», ООО «СМС Трафик, ООО «СМС-центр» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-614/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.