

Определение о возобновлении производства по делу №08-348/2014

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

исх. РБ-08/4054 от 19.03.2015

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев материалы дела № 08-348/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Билайн Венчурс» (127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, 10, стр.14. ИНН: 7713651706), ОАО «ВымпелКом» (123083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр.14; ИНН: 7713076301) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 13.05.2014 г. в 13 часов 46 минут, на мобильный номер <...> <...>, с номера VipCinema, смс-центр +79037011111, с текстом следующего содержания:

«Кинокафе VipCinema-открыто!!!

И ждёт Вас 24 часа в сутки!!!

Еду и напитки можно с собой!!!

Тел.20-33-33»,

Установил:

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. № 1142/ж от 13.05.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 13.05.2014 г. в 13 часов 46 минут, на мобильный номер <...> <...>, с номера VipCinema, смс-центр +79037011111, с текстом следующего содержания:

«Кинокафе VipCinema-открыто!!!

И ждёт Вас 24 часа в сутки!!!

Еду и напитки можно с собой!!!

Тел.20-33-33».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.06.2014., 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 «ВымпелКом»:

ABC/ DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
-------------	----	----	---------	----------	--------

903	7000000	7999999	1000000	Вымпел- Коммуникации	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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 рекламодателя Управлением был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «ВымпелКом» (№ РБ-08/7560 от 02.06.2014г.)

Из анализа представленных ОАО «ВымпелКом» документов и сведений (вх. № 6702 от 01.07.2014г.) установлено, что данная смс-рассылка осуществлена ООО «Билайн Венчурс» в соответствии с заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Билайн Венчурс» договором № 08-14 от 01 мая 2014г. об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2014г. (далее – Договор) и дополнительным соглашением № 1 к Договору от 01.05.2014г. на оказание услуги связи «Корпоративные SMS сервисы». ОАО «ВымпелКом» поясняет, что суть предоставляемой им услуги «Корпоративные SMS сервисы» заключается в обеспечении возможности ООО «Билайн Венчурс» самостоятельно отправлять смс-сообщения со своей компьютерной сети на телефоны своих клиентов, партнеров, а также других операторов сотовой связи. Подключая такую услугу, ООО «Билайн Венчурс» обязуется осуществлять открытые рассылки, т.е. рассылки без предварительного смс-запроса пользователя, только при наличии согласия пользователя подтвержденного документально. ОАО «ВымпелКом» также указывает на то, что ОАО «ВымпелКом» предоставляет лишь техническую возможность приема-отправки сообщений, техническое и фактическое формирование смс-сообщения, формирование базы получателей и

рассылка по адресатам осуществлялась самим ООО «Билайн Венчурс».

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов установлено, что ОАО «ВымпелКом» предоставило ООО «Билайн Венчурс» доступ к функционалу программно-аппаратного комплекса Билайна – смс-платформе, предоставило возможность формирования и рассылки коротких текстовых сообщений кругу лиц, определенному ООО «Билайн Венчурс». Установлено, что названная смс-рассылка произведена ООО «Билайн Венчурс», соответственно, ОАО «ВымпелКом» не просто фактически довело вышеназванное смс-сообщение до заявителя, но и осуществило техническое обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ООО «Билайн Венчурс».

Таким образом, ОАО «ВымпелКом» и ООО «Билайн Венчурс» являются рекламодателем и рекламодателем.

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

Из положений части 7 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», ответственность несет рекламодатель.

Определением от 29 сентября 2014 года производство по делу №08-348/2014 было приостановлено в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку обстоятельства, вызвавшие приостановление производства по делу №08-348/2014 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 №08-348/2014 возобновить.
2. Назначить рассмотрение дела на 30 марта 2015 г. в 15 час. 35 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.