

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

<...>

Рассмотрев дело № 08-700/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Телеком» (414040, астраханская область, г. Астрахань, ул. Победы, 41, офис 47; инн: 3015102378) 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. №1946/ж от 26.08.2014г) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 23.08.2014г. В 11 часов 04 минуты, на мобильный номер <...> <...> с номера +79085346612, смс-центр +79023700508, с текстом следующего содержания: «поможем деньгами! Звоните! 88005553244 (беспл) ооо домашние деньги».

Согласно выписке из российского плана нумерации по состоянию на 01.10.2014., 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 «СМАРТС».

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, предоставляемые соответствующим рекламодателем.

Из анализа представленных ОАО «СМАРТС» письменных пояснений (вх. № 8814 от 25.08.2014г.) Следует, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, а согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Пенза-Gsm».

Также управлением от ЗАО «Пенза -Gsm» получены документы и сведения, а также письменные пояснения (вх. № 9652 от 12.09.2014г.), из анализа которых установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ооо «телеком» на основании заключенного между ООО «Телеком» и ЗАО «Пенза -Gsm» договора № 18-05-125 от 07.07.2014г. (далее – договор). ЗАО «Пенза -gsm» указывает на то, что в рамках п. 2.1 выше указанного договора исполнитель (ЗАО «Пенза -Gsm»), обязуется предоставить услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых заказчиком (ООО «Телеком») для отправки sms-сообщений, в протоколы сетей связи.

Смсц заказчика (ООО «Телеком») представляет собой программно-аппаратный комплекс, производящий посредством действий его пользователя (администратора) действия по формированию текстов смс-сообщений и адресных листов с указанием телефонных номеров доставки.

В соответствии с п. 3.2.3 заказчик обязан получить предварительное письменное согласие абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка смс-сообщений

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов установлено, что ЗАО «Пенза -gsm» предоставило ООО «Телеком» подключение к своему оборудованию для отправки текстовых сообщений. ЗАО «Пенза -gsm» определило, что вышеназванное смс-сообщение отправлено ООО «Телеком», которому предоставлена такая возможность согласно договору. Соответственно, ЗАО «Пенза -gsm» не просто фактически довело вышеназванное смс-сообщение до заявителя, но и осуществило техническое обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ООО «Телеком».

Также в управление поступили документы и сведения от ООО «Телеком», из анализа которых следует, что заказчиком вышеназванного смс-сообщения является ООО «Прометей», с которым ООО «Телеком» заключило договор № смс-3102/2014 от 23 июля 2014г. ООО «Телеком» указывает, что ООО «Телеком» предоставляет программное обеспечение заказчикам для рассылки смс-сообщений, ООО «Прометей» само определяет текст для рассылки и абонентов, которым посылаются смс-сообщения. Также ООО «Телеком» указывает, что по договору № смс-3102/2014 от 23 июля 2014г. Всю ответственность ООО «Прометей» берет на себя.

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов следует, что вышеназванное смс-сообщение отправлено ООО «Прометей» на основании договора № смс-3102/2014 от 23 июля 2014г., заключенному с ООО «Телеком», согласно которому ООО «Телеком» за плату предоставило ООО «Прометей» услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течении

определенного периода. В свою очередь ООО «Телеком» отправило названное смс-сообщение посредством предоставленного ему ЗАО «Пенза -gsm» подключение к оборудованию ЗАО «Пенза -gsm» для отправки коротких текстовых сообщений. В свой черед ЗАО «Пенза -gsm» осуществило доставку данного сообщения до заявителя.

Соответственно, ЗАО «Пенза -gsm», ООО «Телеком» не просто фактически довели вышеуказанное смс-сообщение до заявителя, но и осуществили техническое обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ООО «Прометей».

Таким образом, рекламодателем являются ЗАО «Пенза -gsm», ООО «Телеком», ООО «Прометей».

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.

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08- 700/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, а также необходимости привлечения к участию в рассмотрении дела других лиц, в соответствии с пунктами 27, 34 правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства российской Федерации о рекламе, комиссия

Определила:

1.продлить срок рассмотрения дела №08- 700/2014.

2.рассмотрение дела №08- 700/2014 отложить.

3.назначить рассмотрение дела на 24 декабря 2014 г. В 10 часов 50 мин. По адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2 этаж, зал заседаний.

4.привлечь к участию в рассмотрении дела ООО «Прометей» (414040, г. Астрахань, ул. Победы, 41, офис 47; инн: 3025008254) в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения федерального закона «о рекламе».

5.ООО «Прометей» в срок до 20 декабря 2014 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.

6.000 «Телеком» в срок до 20 декабря 2014 г. Представить следующие заверенные копии документов и сведений:

Согласие абонента <...> на данную смс-рассылку;

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 «Пенза-gsm», ООО «Прометей», ООО «Телеком» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08- 700/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе

обязательна.