

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 6-ФАС22-Р/01-16

по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

18 февраля 2016 г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<...>

в отсутствии заявителя (извещен надлежащим образом),

в отсутствии лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламодателя ООО «Национальная СМС служба» (196084, г. Санкт-Петербург, Московский пр., дом 79 А, лит А., офис 604) (извещено надлежащим образом),

в отсутствии заинтересованного лица, ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета» (127137, г. Москва, ул. Правды, д. 24, корп. 4) (извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Согласно п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

В адрес антимонопольного органа ходатайства ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета» и ООО «Национальная СМС служба» о рассмотрении дела в отсутствие представителя не поступали.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета» и ООО «Национальная СМС служба».

24 ноября 2015 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя г. Москвы, Б<...>, направленное ФАС России (вхд. №1514338 от 24.11.2015г.) о получении 20.11.2015г. посредством SMS сообщения на мобильный телефон <...> с номера EGRP_BTI (SMS-центр: <...>) рекламы «ЕГРП Москва и МО 2000, а также бти, кадастр, регистрация. <...>».

Комиссия, исследовав материалы дела, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама – 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. Распространяемая посредством смс-сообщений рекламная информация, соответствует законодательному определению понятия «реклама».

Согласно статье 18 Федерального 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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер сотового телефона заявителя <...> принадлежит номерной емкости ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (Москва и Московская область).

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, SMS-центр: <...> принадлежит номерной емкости ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (Москва и Московская область).

По информации, предоставленной ОАО «Мобильные ТелеСистемы», договор на услуги подвижной связи с использованием абонентского номера <...> заключен с Б<...> 16 сентября 2000г. Оператором также предоставлены сведения о том, что 20.11.2015 года в 15:37:24 на номер обслуживаемого им абонента поступило смс-сообщение от абонентского номера <...>. Абонентский номер <...> выделен компании ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644, адрес: 115419, г.Москва, 2-й Рощинский пр-д, д.8) в рамках заключенного между ПАО «МТС» и ООО «СМС-центр» договора № D40755903 от 01.12.2014г. Согласно п. 2.1. договора, ООО «СМС-центр» по поручению ПАО «МТС» обязывалось совершать фактически действия по оказанию услуг Заказчикам смс-рассылки. В рамках исполнения указанного поручения ООО «СМС-центр» обязывалось от своего имени заключать договоры на оказание услуг по смс-рассылке. Согласно п.3.3.3. договора, обязанность получения от Заказчиков смс-рассылок согласия на получение рекламных смс-сообщений возложена на ООО «СМС-центр».

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, абонентский номер <...> принадлежит номерной емкости ОАО «Вымпел-Коммуникации» (г.Москва и Московская обл.).

По информации, предоставленной ОАО «Вымпел-Коммуникации», договор об оказании услуг связи «Билайн» №441197202 в отношении абонентского номера <...> заключен 06 декабря 2012 года с гражданином С<...>.

Антимонопольным органом, С<...> был направлен запрос информации (исхд. №5643/7 от 16.12.15г.), на 26.01.2016г. ответ не получен.

ООО «СМС-центр» на запрос антимонопольного органа пояснило, что рассматриваемое смс-сообщение на мобильный телефон <...> было отправлено ООО «Национальная СМС служба» 20.11.2015г. через клиентский доступ, предоставленный по договору №304793 от 21 ноября 2014г. В соответствии с договором, ООО «СМС-центр» (Исполнитель) прямо запрещает ООО «Национальная СМС Служба» (Заказчику) отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента (п.п. 3.2.1., 3.2.3). В соответствии с п.6.4. Договора, ответственность за содержание СМС-сообщений и присваиваемый адрес отправителя несет Заказчик. В рамках договора Исполнитель обеспечивает отправку СМС-сообщений через сервис SMSC.RU в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим ответственность за включение в СМС-сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству возлагается на Заказчика. ООО «Национальная СМС Служба» на запрос ООО «СМС-центр» была представлена копия анкеты ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета», подтверждающая согласие абонента <...>, а именно Б<...>, на обработку персональных данных и рассылку рекламной информации в смс-сообщениях и на электронную почту.

На запрос антимонопольного органа (исх. №133/7 от 19.01.16г.) ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета» сообщило, что рассылку рассматриваемой рекламной информации не осуществляли, указанный абонент к числу их клиентов не относится. Данные анкеты Общество не распространяло.

Заявитель, Б<...>, также не подтвердила заполнение анкеты, представленной ООО «Национальная СМС служба».

На определение о возбуждении дела № 6-ФАС22-Р/01-16 от 22.01.16г., ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета» пояснило, что ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета» не заключало договоров на осуществление рекламной рассылки посредством передачи смс-сообщений, в том числе не заключало договоров с ООО «Национальная СМС служба». Б<...> не является клиентом ООО «Московия-Центр кадастрового учета», а также не зафиксировано обращений от пользователя телефонного номера <...>. Анкетирование клиентов компанией не производится. Относительно бланка с текстом анкеты пояснили, что ООО «Московия-Центр кадастрового учета» занимает лидирующее положение на рынке оказания услуг в данном сегменте, проводит рекламную кампанию в сети Интернет....Коммерческое предложение направляется на фирменном бланке, без печати и подписи уполномоченных лиц. Учет рассылок подобных коммерческих предложений не ведется. Кроме того...в документообороте использует фирменные бланки, которые не являются специально охраняемыми или номерными. Таким образом, получить бланк ООО «Московия-Центр кадастрового учета», распечатанный или направленный посредством электронной переписки, можно без труда, равно как и изготовить самостоятельно при помощи компьютерной техники, поскольку логотип компании имеется на официальном сайте. Просят провести проверку об использовании данных ООО «Московия – Центр Кадастрового Учета».

На определение о возбуждении дела № 6-ФАС22-Р/01-16 от 22.01.16г., ООО

«Национальная СМС служба» пояснило, что Компания ООО «Национальная СМС служба» не занимается самостоятельным проведением рекламных смс-рассылок на абонентов операторов сотовой сети. ООО «Национальная СМС служба» предоставляет программные и аппаратные средства своим партнерам, которые занимаются заключением договоров с конечными заказчиками смс рассылок. По факту поступления заявления физического лица о направлении на номер <...> смс-рассылок сообщили, что рассылка на данный номер производилась из учетной записи ur124980, принадлежащей партнеру Общества ООО «КонтекстМедиа» (договор прилагается). Таким образом, рекламораспространителем вышеназванной рекламы является ООО «КонтекстМедиа».

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно договору №20141201-4-П от 01.12.2014г., рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «КонтекстМедиа» (ОГРН 1097847057714, адрес: г.Санкт-Петербург, ул. Липовая аллея, д. А, пом. 12-Н).

В соответствии с пунктом 27, абзацам 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 6-ФАС22-Р/01-16 отложить.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика рекламораспространителя - ООО «КонтекстМедиа» (г. Санкт-Петербург, ул. Липовая аллея, д. (А, пом. 12-Н).
3. Привлечь к участию в рассмотрении, дела в качестве заинтересованных лиц, ООО «Национальная СМС служба» (196084, г.Санкт-Петербург, пр.Московский, д.79А., лит.А., оф. 604) и ООО «Московия- Центр Кадастрового учета» (127137, г. Москва, ул. Правды, д.24, корп.4).
4. Назначить рассмотрение дела **на 17 марта 2016 года в 09 часов 00 минут** по адресу: г.Барнаул, пр. Ленина, 81, 1 этаж.

Явка лиц, в отношении которых возбуждено производство по делу, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна. При себе иметь паспорт удостоверяющий.

4. ООО «КонтекстМедиа» в срок до **15 марта 2016г.** представить в адрес управления копии следующих материалов и документов: приказ о приеме на работу генерального директора ООО «КонтекстМедиа»; договоры, на основании которых отправлено указанное смс-сообщение на номер <...> с приложением актов выполненных работ; документы, подтверждающие согласие абонента номера <...> на получение рекламных смс-сообщений; а также иные документы и пояснения, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу

<...>