

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/24-14/РЗ

11 декабря 2014 г.

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя <...>
Комиссии:

<...> ,

<...> ,

члены Комиссии:

рассмотрев дело № 05-01/24-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие ООО «СофтПрофи», ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком», извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 01.04.2014 поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 30.03.2014 в 16:45 на его номер мобильного телефона <...> поступило SMS-сообщение с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79047395412» с рекламой следующего содержания:

«так си 33-00-00-7 по городу от 250 руб, аэропорт от 320 руб».

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принять меры по отношению к рекламодателю и рекламораспространителю указанной рекламы.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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 соответствии с частью 7 статьи 38 закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе»,

несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Смоленским УФАС России 24.09.2014 в отношении ООО «СофтПрофи» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/24-14/РЗ по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела было назначено на 15.10.2014 в 10час.30мин.

На рассмотрении дела № 05-01/24-14/РЗ 15.10.2014 Комиссия Смоленского УФАС России вынесла Определение о продлении срока рассмотрения дела № 05-01/24-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 13.11.2014 в 10час.45мин. В Определении у ООО «СофтПрофи» запрашивались сведения, необходимые Комиссии Смоленского УФАС России для принятия обоснованного решения по существу дела.

До начала рассмотрения дела № 05-01/24-14/РЗ ООО «СофтПрофи» сведения и документы, запрашиваемые в Определении, представлены не были. Представители ООО «СофтПрофи» на рассмотрение дела в назначенное время в Смоленское УФАС России не явились.

На рассмотрении дела № 05-01/24-14/РЗ 13.11.2014 Комиссия Смоленского УФАС России вынесла определение об отложении дела № 05-01/24-14/РЗ и рассмотрение дела было назначено на 11.12.2014 в 10час. 00мин.

Комиссия Смоленского УФАС России 11.12.2014, исследовав все материалы дела № 05-01/24-14/РЗ, установила следующее.

Указанное выше SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра (+79585559997), который согласно технической документации закреплен за оператором связи ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком». Оператор сотовой связи ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» заключило с ООО «СофтПрофи» договор от 25.10.2013 № 022-00-SMS-13/7200, согласно которому, ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» (далее – Исполнитель) предоставляет ООО «СофтПрофи» (далее – Заказчик) доступ для отправки SMS-сообщений, оказывает Заказчику услуги по приему, обработке и передаче SMS-сообщений от Заказчика к абонентам оператора. На основании пункта 3.1.2 договора Заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа, Заказчик рассылает SMS-сообщения (MT) только абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений. Исполнитель вправе, на основании пункта 3.4.3 указанного договора приостанавливать оказание услуг по настоящему договору в случае неоднократных заявлений абонентов, свидетельствующих о нарушении пункта 3.1.2 договора. В связи с тем, что Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста SMS-сообщения, его редактирования и заканчивая отправкой SMS-сообщений абонентам, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи Заказчиком SMS-сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик (пункт 7.2 договора).

ООО «СофтПрофи» представило копию договора возмездного оказания услуг (SMS

кредитный) от 27.05.2013 № ДУ 270513/01, заключенного ООО «СофтПрофи» с ООО «Гранд Телеком» (место регистрации: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7), согласно которому ООО «СофтПрофи» (далее – Исполнитель) предоставляет за плату ООО «Гранд Телеком» (далее – Заказчик) услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных SMS-сообщений по сетям оператора связи. На основании пункта 1.2 договора, предметом договора является предоставление Заказчику услуг в соответствии с действующими тарифами и установленными правилами предоставления услуг (приложение № 1 и № 2 к договору). Согласно пункту 3.5 указанного договора, Заказчик обязан строго соблюдать правила предоставления услуг (приложение № 1 к договору). В соответствии с пунктом 4 приложения № 1 к указанному договору, услуга доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование и доставку SMS-сообщений: передача информации (текст SMS-сообщения, телефон, подпись и др. информация) происходит от Заказчика к Исполнителю через сеть Интернет, протокол передачи согласовывается с Заказчиком дополнительно (SMTP, SOAP, HTTP, электронная почта, WEB-кабинет или другое), Функционал по изменению «подписи» SMS ограничивается дополнительными условиями по приложению № 2 к договору. Согласно пункту 8 приложения № 1 к указанному договору Заказчик обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение. На основании пункта 2 приложения № 2 к договору, в случае выявления Исполнителем нарушений условий данного приложения со стороны Заказчика, Исполнитель имеет право заблокировать передачу информации от Заказчика для отправки SMS.

Учитывая вышеизложенное, рассылка SMS-сообщения с указанной рекламой «Только 21-23 марта скидка 15% на все коллекции мебели! Мебель Черноземья» на номер телефона <...> без согласия на то абонента является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способно ООО «СофтПрофи» и ООО «Гранд Телеком».

ООО «СофтПрофи» представило в Смоленское УФАС России письмо от 12.11.2014 № 1909, адресованное ООО «Гранд Телеком», с требованием провести проверку и устранить возможное нарушение исполнения условий договора, а именно по факту отправки 30.03.2014 в 16:45 на его номер мобильного телефона <...> SMS-сообщения от отправителя под именем «+79047395412» с рекламой: «так си 33-00-00-7 по городу от 250 руб, аэропорт от 320 руб», без письменного согласия абонента <...>. Также ООО «СофтПрофи» была представлена копия черного списка (списка блокировки отправок) на номер <...>.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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: «так си 33-00-00-7 по городу от 250 руб, аэропорт от 320 руб», распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79047395412» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

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

Решение изготовлено в полном объеме «24» декабря 2014 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«24» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...> ,

<...> ,

<...> ,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 11.12.2014 по делу № 05-01/24-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «так си 33-00-00-7 по городу от 250 руб, аэропорт от 320 руб», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79047395412» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Гранд Телеком» (местонахождение: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7, стр. 2) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить осуществление рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Гранд Телеком» (местонахождение: 107031, г. Москва, ул. Рождественка, д. 5/7) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 30.01.2015.**

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«24» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...> ,

<...> ,

<....> ,

члены Комиссии:

на основании своего решения от 11.12.2014 по делу № 05-01/24-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «так си 33-00-00-7 по городу от 250 руб, аэропорт от 320 руб», распространяемой путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79585559997 от отправителя под именем «+79047395412» без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «Межрегиональный Транзит Телеком» (местонахождение: 109147, г. Москва, ул. Марксистская) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: письменно уведомить ООО «СофтПрофи» о прекращении осуществления SMS-рассылки с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Открытому акционерному обществу «Межрегиональный Транзит Телеком» (местонахождение: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 31.01.2015.**

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