

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

<...>

рассмотрев дело № 08-772/2014 в отношении ЗАО «Астрахань-GSM» по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента,

установила:

В Управление поступило обращение гражданина (вх. №1989/ж от 02.09.2014г) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента: 01.09.2014г. в 18 часов 59 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера +79029551273, смс-центр +79023700115, с текстом следующего содержания: «Срочная финансовая помощь! ООО Домашние Деньги 8 800 5557240».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.11.2014., 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 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 мобильные 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 «СМАРТС» представлены письменные пояснения (вх. № 8414 от 25.08.2014г.), исходя из анализа которых следует, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, а согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM».

Из представленных ЗАО «Астрахань-GSM» документов и сведений (вх. №9684 от 15.09.2014г.) установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «КрафтТелеком» на основании заключенного между ООО «КрафтТелеком» и ЗАО «Астрахань-GSM» договора № 06-02-02/134 от 01.04.2012г. (далее – Договор). ЗАО «Астрахань-GSM» указывает на то, что ЗАО «Астрахань-GSM» не занимается созданием и распространением рекламы. По условиям Договора ООО «КрафтТелеком» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему Шлюзу (п. 2.1.1. Договора) с целью инициализации Входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования базы ЗАО «Астрахань-GSM» не известен. Также, в соответствии с п. 3.2.134 Договора ООО «КрафтТелеком» гарантирует, что содержание услуги соответствует действующему законодательству, в том числе, закону о рекламе, вся ответственность согласно пункту 4.4. Договора начиная с момента подготовки текста sms-сообщения, их редактирования и последующей отправки несет ООО «КрафтТелеком».

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

В Управление поступили письменные пояснения (вх. №13249 от 06.12.2014) из анализа которых, следует что отправку данного смс-сообщения осуществил ИП <...>, согласно подписанного между ООО «Крафт Телеком» и ИП <...> договора № 15 от 15.05.2014.

Таким образом, рекламораспространителями являются ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «КрафтТелеком» и ИП <...>.

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

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

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08-772/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, 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 №08-772/2014.
- 2.Рассмотрение дела №08-772/2014 отложить.
3. Назначить рассмотрение дела на 13 января 2015 г. в 15 час. 10 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.
4. Привлечь к участию в рассмотрении ИП <...> (<...>) в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».
5. ИП <...> в срок до 12 января 2015 г представить следующие заверенные копии документов и сведений:

копии паспорта (старлица с Ф.И.О., датой и местом рождения, страница с адресом регистрации);

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;

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. Отказать в удовлетворении ходатайства ЗАО «Астрахань-GSM» о прекращении производства в отношении ЗАО «Астрахань-GSM» по данному делу.

8. Отказать в удовлетворении ходатайства ООО «КрафтТелеком» о прекращении производства в отношении ООО «КрафтТелеком» по данному делу.

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 ИП <...>или представителя с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-772/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Явка законных представителей ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «КрафтТелеком» или

представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-772/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.