

определение о продлении срока рассмотрения дела №08-765/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

исх. РБ-08/811 от 26.01.2015

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

<...>

рассмотрев дело № 08-765/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» 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. №2017/ж от 05.09.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия 25.06.2014г. в 18 часов 28 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера AMRITAspa, смс-центр +79023708299, с текстом следующего содержания: «Позволь себе нежный, восточный релакс! Райского наслаждение! т.226-06-09».

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 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.

Управлению от ОАО «СМАРТС» были представлены письменные пояснения (№ 8814 от 25.08.2014г.), исходя из которых ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором и согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM».

Из представленных ЗАО «Ярославль-GSM» документов и сведений (вх. №10428 от 01.10.2014г) следует, что номер AMRITAspa, с которого данное смс-сообщение было отправлено, закреплен за ООО «Девино Телеком». Так, ЗАО «Ярославль-GSM» указывает, что между ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «Девино Телеком» заключен договор № 2СМС от 01.10.2012 г. (далее – Договор), предметом которого является предоставление ООО «Девино Телеком» возможности доступа к сервисам ЗАО «Ярославль-GSM» и осуществления технической поддержке оказываемых услуг. Указанный договор заключен в целях предоставления ООО «Девино Телеком» возможности своим клиентам отправлять пользовательские сообщения. Так, согласно пункту 1.1 договора ЗАО «Ярославль-GSM» предоставляет ООО «Девино Телеком» услугу по приему смс-сообщений и доставке их на мобильные терминалы абонентов собственной и других сетей транзитом через сеть ЗАО «Ярославль-GSM». Также ЗАО «Ярославль-GSM» поясняет, что по условиям Договора ООО «Девино Телеком» самостоятельно осуществляло рассылку смс-сообщений, тексты которых, по всей видимости, поставляли его контрагенты. ООО «Девино Телеком» самостоятельно пользуется данной услугой связи, посредством технической возможности, которую обеспечивает ЗАО «Ярославль-GSM». Таким образом, по условиям Договора ООО «Девино Телеком» использует оборудование ЗАО «Ярославль-GSM» (Шлюз Платформы смс-центра, являющийся техническим средством связи), через которое осуществляется передача информации между абонентами. Дополнительно ЗАО «Ярославль-GSM» указывает на то, что ЗАО «Ярославль-GSM», обеспечивая техническую возможность использования данной услуги, фактически является средством, через которое абоненты могут обмениваться текстовой информацией в виде приема/передачи коротких текстовых сообщений, следовательно, оператор связи в этом случае не несет ответственности за содержание текстового сообщения, и не может прекратить оказание данной услуги, если только абонент сам не обратится к нему с таким заявлением (в устной или письменной форме).

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов установлено, что ЗАО «Ярославль-GSM» предоставило ООО «Девино Телеком» подключение к своим техническим и программным средствам для отправки коротких текстовых сообщений. Установлено, что названная смс-рассылка произведена с номера AMRITAspa, который выделен ЗАО «Ярославль-GSM» в пользование ООО «Девино Телеком» на основании Договора. Соответственно, ЗАО «Ярославль-GSM» не просто фактически довело вышеназванное смс-сообщение до заявителя, но и осуществило техническое обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ООО «Девино Телеком».

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов от ООО «Девино Телеком» установлено, что ООО «Девино Телеком» предоставило ООО «АйТи Автоматика» техническую возможность отправки SMS-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора № ДТ-К/013054 от 22 августа 2012г.

Таким образом, ЗАО «Ярославль-GSM», ООО «Девино Телеком» и ООО «АйТи Автоматика» являются рекламодателями

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

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08-765/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, необходимостью привлечения к участию в деле других лиц, 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 №08-765/2014.
- 2.Отложить рассмотрение дела №08-765/2014.
- 3.Назначить рассмотрение дела на 25 февраля 2015 г. в 16 час. 30 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.
- 4.Привлечь к участию в рассмотрении дела ООО «АйТи Автоматика» (420140, РТ, г.Казань, ул., Минская 12, помещение 60.) и Релакс-Салон «Амрита» (420111, г.Казань, ул. Кави Наджми, 5) в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».
5. ООО «АйТи Автоматика» в срок до 21 февраля 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:
 - согласие абонента <...> 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.

5. Релакс-Салон «Амрита» в срок до 21 февраля 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

договор (-ы) на распространение вышеуказанных смс-сообщений с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

информацию о том, кем был определен текст вышеуказанных смс-сообщений;

информацию о том, кто определил получателя (адресата) данных смс-сообщений;

информацию о том, кто предоставил базы абонентов для рассылка данных смс-сообщений;

представить информацию о цепочке лиц, при участии которых осуществлена отправка указанных смс-сообщений; информацию о договорах, заключенных между данными лицами, на основании которых осуществлена отправка этих смс-сообщений;

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. ОАО «МТС» в срок до 21 февраля 2015 г представить следующие заверенные копии документов и сведений:

- информацию о том, на кого зарегистрирован данный номер <...> (843)226-06-09.

- договоры, заключенные между ОАО «Мегафон» и Абонентом на которого был зарегистрирован данный номер телефона;

- в случае если данный договор зарегистрирован на физ.лицо, то предоставить сведения о лице (Ф.И.О., адрес регистрации);

- в случае если данный договор зарегистрирован на юр.лицо, то предоставить сведения о данном лице (ИНН и наименование юр.лица);

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 Ярославль-GSM», ООО «Девино Телеком», ООО «АйТи Автоматика», Релакс-Салон «Амрита» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-765/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.