

<...>

Заявителю

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 13-Р-14

Резолютивная часть решения оглашена 11.12.2014г.

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 16.12.2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакаское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Франскевич О.П. – заместитель руководителя Управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Алехина А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии: Чиж Д.А. – ведущий специалист эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

Митрофанова Е.И. – специалист 2 разряда отдела антимонопольного законодательства и рекламы

рассмотрев дело № 13-Р-14, возбужденное в отношении ООО «Авто Микрофинанс» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») выразившегося в распространении смс-сообщений рекламного характера, без предварительного согласия абонента <...>.

В отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Авто Микрофинанс» надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела;

В отсутствие заявителя <...> надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Хакасским УФАС России по поручению центрального аппарата ФАС России приняты к рассмотрению заявление от <...> о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившихся в распространении рекламных смс – сообщений на номер <...> без предварительного согласия абонента, следующего содержания:

-«Срочно нужны ДЕНЬГИ? Дадим НАЛИЧНЫЕ под залог авто! +7(495)6646284 от отправителя под идентификатором VidaemDengi и смс- центром +79139869990».

-«Нужны ДЕНЬГИ? НАЛИЧНЫЕ за 30 минут под залог авто! +7(495)664-62-84 от отправителя под идентификатором LombardAvto и смс-центром +79139869990».

-«Срочно НУЖНЫ ДЕНЬГИ? Дадим ПОД ЗАЛОГ АВТО за полчаса. +7(495)664-62-84 от отправителя под идентификатором LombardAvto и смс-центром +79139869990».

-«ДЕНЬГИ под залог авто! ЛЮБЫЕ СУММЫ на любые сроки! +7(495)664-62-84 от отправителя под идентификатором LombardAvto и смс-центром +79139869990».

Данная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 №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 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 соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за данное нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Определением от 03 февраля 2014 года возбуждено производство в отношении ОАО «МТС».

На рассмотрении дела, представитель по доверенности <...> пояснила следующее, что ОАО «МТС» не формировало и не согласовывало текст рекламных смс-сообщений указанных в определении, также не принимало никаких действий на организацию распространения рекламы в указанных сообщениях, в том числе не указывало самостоятельно на вышеуказанный абонентский номер смс-рассылки.

В определении был указан смс-центр ОАО «МТС». Смс-центр – это программно аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылке коротких смс-сообщений. Смс-центр имеет собственный идентификатор. Основной функцией смс-центра является маршрутизация всех сообщений и управление процессом доставки смс-сообщений. Смс-центр не может быть отправителем смс-сообщений, либо самостоятельно отправлять смс-сообщения на какой либо абонентский номер <...> Учитывая то, что в определении отсутствует точное время поступление рекламных смс-сообщений, указаны лишь даты, но при этом указан

буквенный идентификатор, то проанализировав отчеты по доставке смс-сообщений с наших сервисных платформ, участвующих в передаче смс-сообщений до конечного абонента, установили, что данные смс-сообщения поступили на данную платформу с конкретного сервисного номера «9848» закрепленного за компанией ООО «ИнфоБип». Между ОАО «МТС» и ООО «ИнфоБип» был заключен договор, по оказанию смс-услуг. Согласно условиям договора, ОАО «МТС», как Исполнитель оказывает комплекс услуг по передаче, приему, обработке смс-сообщений справочно-информационного характера, от Заказчика (ООО «ИнфоБип»). В пункте 2.1. Предмета договора, прописаны смс-услуги оказываемые Заказчику. ОАО «МТС» предоставляет услуги по приему-передаче смс-сообщений. По условиям договора, Заказчику был выделен информационный центр с коротким номером «9848», что закреплено в приложении 1 настоящего Договора. При этом, в случае, если Заказчик самостоятельно производит замену идентификационного номера предоставленного Исполнителем на буквенное, либо символическое, то он обязан уведомить Исполнителя. В данном случае, Заказчик (ООО «ИнфоБип») не уведомил Исполнителя (ОАО «МТС») о замене на буквенный идентификатор. Сама процедура, указанная в приложении 1, согласно которой Заказчик формирует смс-сообщения, обращается к оборудованию ОАО «МТС» с указанным идентификатором пользователя, которому необходимо доставить сообщения. Сервисный номер <...> который выделяется Исполнителем, является каналом, через который Заказчик отправляет смс-сообщение. Услуги же Исполнителя, являются лишь техническими. При этом, Заказчиком определяется и формируется смс-рассылки, определяется круг абонентов. В пункте 3.3.6. настоящего договора говорится, что нельзя отправлять смс-сообщения рекламного характера, если пользователем не дано согласие на получение рекламных смс-сообщений. По условиям договора ООО «Инфо Бип» за неисполнение своих обязательств предусмотрены санкции. При этом Заказчик не обращался к ОАО «МТС» с целью разрешения распространения смс-сообщений рекламного характера. По результатам проверки проведенной ОАО «МТС», было направлено претензионное письмо в ООО «ИнфоБип».

Хакасским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «ИнфоБип» о предоставлении документов и сведений по поводу распространения указанных выше смс-сообщений. В адрес антимонопольного управления по Республике Хакасия поступили письменные пояснения от ООО «ИнфоБип», в которых говорится, что рекламораспространителем указанных выше смс-сообщений является ООО «Авто Микрофинанс».

Определением о замене ненадлежащего лица (ООО «ИнфоБип») надлежащим лицом (ООО «Авто Микрофинанс») рассмотрение дела № 13-Р-14 было назначено на 10 ноября. В указанное время лица, участвующие в деле на рассмотрение не явились, сведения о надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела № 13-Р-14 отсутствуют.

Определением от 10 ноября 2014 года рассмотрение дела назначено было на 11 декабря 2014 года. В назначенное время лица участвующие в деле на рассмотрение не явились. Сведения о надлежащем уведомлении о месте и времени отсутствуют.

Комиссия Хакасского УФАС России изучив все материалы дела, а так же проанализировав представленный договор, пришла к следующему выводу.

Цепочка договорных отношений выглядит следующим образом: договор заключенный между ООО «Телематик» и ООО «Лоджик Телеком», между ООО «Лоджик Телеком» и ООО «Голден Телеком», между ООО «Голден Телеком» и ООО «Авто Микрофинанс».

В соответствии с пунктом 3.1.1. Договора (<...>) заключенного между ООО «Голден Телеком» (Исполнитель) и ООО «Авто Микрофинанс» (Заказчик), Исполнитель обязан предоставить Заказчику Услуги в соответствии с Правилами предоставления Услуг и Тарифами.

На основании пункта 3 Правил предоставления услуг (<...>) Исполнитель предоставляет оплаченные Заказчиком Услуги. Передача информации (текст SMS, телефон и др. информация) происходит от Заказчика к Исполнителю через сеть Интернет. Протокол передачи согласовывается с Заказчиком дополнительно.

В пункте 7 указанных выше правил, Заказчик обязуется использовать Услугу в соответствии с нормами законодательства РФ р рекламе и только для передачи информации Абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений в такой форме.

На основании вышеизложенного, рекламораспространителем является ООО «Авто Микрофинанс». Данный факт подтверждается:

- Заявлениям от <...>, с прилагаемым скриншотом экрана мобильного телефона, на котором видна дата, текст и время поступления нежелательного смс-сообщения.

- Детализацией вызовов представленных ОАО «МТС» (Оператор заявителя) по абонентскому номеру <...>принадлежащему <...>, в которой обнаружено поступление спорного смс-сообщения.

- Договором (<...>) заключенным между ООО «Голден Телеком» и ООО «Авто Микрофинанс» в соответствии с которым рекламораспространителем является ООО «Авто Микрофинанс».

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «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 ООО «Авто Микрофинанс» с текстом:

-«Срочно нужны ДЕНЬГИ? Дадим НАЛИЧНЫЕ под залог авто! +7(495)6646284 от отправителя под идентификатором VidaemDengi и смс- центром +79139869990».

-«Нужны ДЕНЬГИ? НАЛИЧНЫЕ за 30 минут под залог авто! +7(495)664-62-84 от отправителя под идентификатором LombardAvto и смс-центром +79139869990».

-«Срочно НУЖНЫ ДЕНЬГИ? Дадим ПОД ЗАЛОГ АВТО за полчаса. +7(495)664-62-84 от отправителя под идентификатором LombardAvto и смс-центром +79139869990».

-«ДЕНЬГИ под залог авто! ЛЮБЫЕ СУММЫ на любые сроки! +7(495)664-62-84 от отправителя под идентификатором LombardAvto и смс-центром +79139869990», распространенную в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», на номер абонента <...>принадлежащий <...>.

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

Председатель комиссии

О.П. Франкевич

Члены комиссии:

А.А. Алехина

Д.А. Чиж

Е.И. Митрофанова