

20 апреля 2015 года

г. Смоленск

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

председатель Комиссии: <...> ,

члены Комиссии: <...> ,

<...> ,

рассмотрев дело № 05-01/17-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ЗАО «Связной Загрузка» и ОАО «МТС», извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 05.11.2014 по электронной почте поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 29.10.2014 в 14:42 на его абонентский номер <...> с номера SMS-центра +79168960390 от отправителя под именем «Potolki», поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru».

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-рекламы разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

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».

Смоленским УФАС России 31.03.2015 в отношении ЗАО «Связной Загрузка» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/17-15/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела

№ 05-01/17-15/ПЗ назначено на 20.04.2015. В ходе рассмотрения 20.04.2014 дела № 05-01/17-15/ПЗ. Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

В ответ на указанное Определение, ЗАО «Связной Загрузка» в письме от 15.04.2015 № 963 поясняет, что рассылка указанного SMS-сообщения осуществлялась с помощью технических услуг ЗАО «Связной Загрузка» по заказу ООО «Лоджик Телеком». Технологически ООО «Лоджик Телеком» подключено к платформе ЗАО «Связной Загрузка» через протокол SMPP 3.4, который не подразумевает какую-либо проверку SMS-сообщений, их получателей, а ЗАО «Связной Загрузка» только пересылает SMS-сообщения, сформированные ООО «Лоджик Телеком» по указанным ООО «Лоджик Телеком» в своих аппаратно-программных комплексах номерам. Рассылка всех SMS-сообщений инициируется ООО «Лоджик Телеком», ЗАО «Связной Загрузка» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей, а также иных характеристик рассылки SMS-сообщений и выполняет исключительно технологическую функцию: предоставляет техническую платформу и услуги связи для формирования и отправки третьим лицам. Ответственным за наличие согласия абонента на получение SMS-сообщений является ООО «Лоджик Телеком» или партнер ООО «Лоджик Телеком», как лица, не только являющиеся рекламодателями, но и соответствующие признакам рекламодателя-распространителя.

Кроме того, ЗАО «Связной Загрузка» был представлен договор от 01.03.2014 № А-12/14р, согласно условиям которого, ООО «Лоджик Телеком» (далее – Заказчик) поручает, а ЗАО «Связной Загрузка» (далее – Исполнитель) берет на себя обязательства по осуществлению передачи SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя абонентам компаний, предоставляющих услуги цифровой радиотелефонной связи (операторов сотовой связи). На основании пункта 3.1.3 договора, Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ (согласно пункту 1 договора, СПАМ – рассылка SMS-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована Заказчиком без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких SMS-сообщений или отправителя). Согласно пункту 3.3.1 договора, Исполнитель обязуется осуществлять передачу SMS-сообщений от Заказчика посредством имеющихся у Исполнителя технических и программных средств в указанные Заказчиком сроки. В соответствии с пунктом 3.3.2 договора, Исполнитель обязан обеспечить рассылку SMS-сообщений абонентам и передачу данных по сети без потерь, искажений и несогласованных с Заказчиком изменений в точном соответствии с требованиями Заказчика. На основании пункта 3.5 договора, Заказчик не вправе поручать Исполнителю осуществлять рассылку SMS-сообщений в случае, если абонент не выразил свое согласие на их получение. SMS-сообщения, согласие абонента на получение которых отсутствует, объявляются СПАМом. Согласно пункту 7.2 договора, ответственность за содержание SMS-сообщений несет Заказчик. В случае выявления фактов СПАМа, Исполнитель вправе приостановить действие договора.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев 20.04.2015 материалы дела № 05-01/17-15/ПЗ, пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу и привлечение к участию в деле ООО «Лоджик Телеком» (место нахождения:

124498, г. Москва, г. Зеленоград, Георгиевский пр-кт, д. 5), связи с чем необходимо отложить рассмотрение дела № 05-01/17-15/РЗ и продлить срок его рассмотрения.

В соответствии с пунктами 27, и 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 05-01/17-15/РЗ отложить.
2. Продлить срок рассмотрения дела № 05-01/17-15/РЗ **до 30.06.2015.**
3. Назначить дело № 05-01/17-15/РЗ к рассмотрению на

«12» мая 2015 года в 10час. 30мин.

по адресу: 214000, г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 14-а, кабинет 207

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела общество с ограниченной ответственностью «Лоджик Телеком» (место нахождения: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, Георгиевский пр-кт, д. 5).

5. ООО «Лоджик Телеком» **в трехдневный срок** со дня получения настоящего определения представить в Смоленское УФАС России следующие сведения (информацию):

- копии договоров, заключенных ООО «Лоджик Телеком» на осуществление в рассылке SMS-сообщений, содержащих рекламу: *«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru»;*

- копии документов (договоров), дающих ООО «Лоджик Телеком» право на осуществление рассылки SMS-сообщений с номера SMS-центра +79168960390 от отправителя под именем «Potolki»;

- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера <...> получение указанной рекламной информации посредством SMS-сообщений;

- сведения о том, каким именно образом производится формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой;

- копии отчетов о проведенной ООО «Лоджик Телеком» рассылке SMS-сообщения рекламодателю с рекламой: *«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru»;*

- письменные пояснения ООО «Лоджик Телеком» (с приложением копий подтверждающих документов и материалов) по факту рассылки указанного SMS-сообщения.

Копии документов, представляемые в Смоленское УФАС России, должны быть заверены надлежащим образом. При невозможности представления каких-либо сведений, ООО «Лоджик Телеком» обязано в трехдневный срок уведомить об этом в письменной форме Смоленское УФАС России с указанием причины их непредставления и месте, где их можно получить.

В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за непредставление или несвоевременное представление в государственный орган сведений (информации) предусмотрена административная ответственность в виде штрафа.

Явка законных представителей* ООО «Лоджик Телеком», в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.