

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"25" июня 2014 г. г. Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, Т.В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, рассмотрев материалы в отношении ООО «ОСК»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление гражданина «...» (вх. № 2097э от 25.04.2014 г.) и гражданина «...» (вх. № 2182э от 30.04.2014г.), по факту распространения на номера заявителей смс-сообщений рекламного характера посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения ст. 18 ФЗ «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка. В результате чего установлено следующее.

1) 24.04.2014 г. в 12:40 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» от абонента с буквенным идентификатором «MAXSIMILIANS» поступило смс-сообщение следующего содержания:

«Сегодня 20:00 группа Ленинград т. «...»;

2) 29.04.2014 г. в 15:06 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» от абонента с буквенным идентификатором «MAXSIMILIANS» поступило смс-сообщение следующего содержания:

«10 мая 20:00 Ева Польна. Билеты от 1100 р. т. «...».

Согласно ч.1 ст.18 ФЗ «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 распространённой 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.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось.

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно информации официального сайта Федерального агентства связи номера «...» закреплен за ОАО «МТС».

Как следует из пояснений ОАО «МТС» (вх. № 5329 от 21.05.2014 г.), номер «...» является номером смс-центра Общества — программного-аппаратного комплекса, предназначенного для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. Смс-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный идентификатор — номер <...> Основной функцией смс-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки смс-сообщений. При этом смс-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений.

По результатам проведенной проверки установлено, что отправителем указанных sms-сообщений с короткого номера 8462, является ООО «ОСК» в рамках договора № «...» от 15.11.2013 г. об оказании смс-услуг.

Согласно условиям названного договора исполнитель (ОАО «МТС») оказывает заказчику (ООО «ОСК») комплекс услуг по передаче, приему и обработке смс-сообщений справочно-информационного характера от заказчика только к зарегистрированным в информационных системах заказчика пользователям и лишь в целях оказания таким пользователям услуг заказчика, подробное описание которых дано в преамбуле договора и Приложении №1 к договору. В указанных целях исполнителем по договору заказчику выделен короткий сервисный номер <...> . При этом, согласно положениям 3.3.10 договора, в случае, если заказчик самостоятельно производит замену выделенного цифрового номера на символьное выражение (буквенный идентификатор), он обязан согласовывать такую замену с исполнителем в письменной форме, для замены которого будет использоваться данное символьное выражение. Вместе с тем, в нарушение указанных положений договора заказчик не уведомил ОАО «МТС» о такой замене и начале использования буквенного идентификатора «ССГ».

Процедура оказания услуг подробно указана в Приложении А к Договору, в соответствии с которым именно комплекс заказчика формирует одно или несколько коротких сообщений и обращается к оборудованию исполнителя с указанием пользователя, к которому необходимо доставить смс-сообщение.

При этом оборудование исполнителя лишь передает уже сформированное смс-сообщение на мобильный терминал пользователя.

Согласно приложению № 1, исполнитель выделяет заказчику сервисный номер <...> посредством которого через канал исполнителя заказчик отправляет смс-сообщения своим зарегистрированным пользователям, и который заказчик использует в качестве номера отправителя.

Таким образом, суть услуг, оказываемых ОАО «МТС» по договору, заключается в

обеспечении заказчику технической возможности в формировании и отправке смс-сообщений. При этом заказчик самостоятельно, без участия исполнителя, определяет и формирует содержание данных смс-сообщений и определяет круг абонентов, которым направляются данные сообщения. ОАО «МТС» лишь обеспечивает подключение заказчика к сети электросвязи.

В целях предотвращения массовой несанкционированной смс-рассылки ОАО «МТС» включило в договор прямой запретом заказчику распространять рекламу с использованием выделенного сервисного номера без согласия Общества (п.3.3.6 Договора). В случае получения такого согласия от исполнителя заказчику вменяется в обязанность направлять рекламные сообщения только тем пользователям, которые дали непосредственно заказчику предварительное и надлежащее согласие на получение от него рекламы по сетям электросвязи. В случае нарушения данных положений договора для заказчика предусмотрены серьезные меры ответственности в случае таких нарушений (раздел 8 договора).

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «ОСК».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №166/14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявители: физические лица «...»;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ОСК» (адрес: 109012, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1).

3. Назначить дело № 166/14 к рассмотрению на «30» июля 2014г. в 11-00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «ОСК» до 28.07.2014г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

1) документы, регулирующие отправку SMS-сообщения:

- 24.04.2014 г. в 12:40 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» от абонента с буквенным идентификатором «MAXSIMILIANS» следующего содержания: «Сегодня 20:00 группа Ленинград т. «...»;

- 29.04.2014 г. в 15:06 на телефонный номер заявителя « с использованием смс-центра «...» от абонента с буквенным идентификатором «MAXSIMILIANS» следующего содержания: «10 мая 20:00 Ева Польна. Билеты от 1100 р. т. «...».

2) согласие абонента (телефонный номер «...») на получение указанного SMS-

сообщения;

3) отзыв на данное определение.

В случае устранения распространения несанкционированной смс-рассылки, документальные сведения об этом.

Явка представителя ООО «ОСК», в действиях которой содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

Кроме того, обращаем Ваше внимание, в доверенности представителя Общества должна содержаться ссылка на представление интересов в антимонопольном органе (Новосибирском УФАС России) с указанием номера дела, включая право на получение приглашения на составление протокола об административном правонарушении представителя Общества.

В соответствии с ч. 25 главы IV «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством РФ.