

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 05-12/15-2014

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

07 июля 2014 года

г. Улан – Удэ

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев заявления <...> от 29.05.2014, 30.05.2014,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) рассмотрено заявление <...> (вх. от 29.05.2014 № 3422, от 30.05.2014 № 3424), содержащее указание на нарушение ООО «Кама Телеком» части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Из заявления <...> следует, что на его номер телефона «+79264543559»:

- 16.05.2014 в 14-05 пришло смс-сообщение рекламного характера от +79028033521 следующего содержания «ЗАЙМЫ до 20.000 руб.! Все условия на нужные деньги.рф Тел.: 84997033899».

- 18.05.2014 в 10-29 пришло смс-сообщение рекламного характера от +79023515720 следующего содержания «Компьютерные мастера. -15% до 20 мая. Выезд БЕСПЛАТНО! (495)374-51-85».

Согласия на получение рекламы не давал.

По результатам рассмотрения заявления установлено следующее.

В соответствии с частью 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.

Из представленного письменного объяснения Дальневосточного филиала ОАО «Мегафон» (вх. от 16.06.2014 № 3821) следует, что сообщение от лица, имеющего номер «+79023515720» было направлено 16.05.2014 в 14-05 через SMS-центр с номером «+79020980204», выделенным, согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации ЗАО «Волгоград – GSM» (Волгоградская область).

Из сети Интернет следует, что номер «+79028033521» принадлежит Ростелеком

(Пермский филиал).

Из письменных объяснений Средневолжской межрегиональной ассоциации радиотелекоммуникационных систем (вх. от 09.06.2014 № 3675) следует, что номер «+79023515720» принадлежит номерной емкости ЗАО «Астрахань GSM».

ЗАО «Астрахань GSM» самостоятельно изготовлением, распространением рекламы не занимается. Компания заключает договора с юридическими лицами по пропуску SMS трафика и в каждом договоре с контрагентом прописано, что распространение рекламы без согласия абонентов запрещено.

Согласно дополнительного соглашения № 3 от 01.02.2014 к договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014, федеральный номер «+79023515720» предоставлен ООО «Кама Телеком».

В рамках предоставления услуг по договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 ЗАО «Астрахань GSM» организывает ООО «Кама Телеком» доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу, далее информационную SMS-рассылку осуществляет ООО «Кама Телеком» с помощью своего программного комплекса.

Из представленных письменных пояснений Ростелеком ЗАО «РТ-Мобайл» (вх. от 11.06.2014 № 3757) следует, что номер выделен «+79028033521» ООО «Кама Телеком». СМС-сообщение направлено через SMS-центр с номером «+79024780001». Номер закреплен за SMS-центром в качестве так называемого «Глобального Заголовка» (Global Title) в соответствии с техническим паспортом сети (IR 21).

Данный номер используется для обмена служебными сообщениями в GSM-сети, а также для возможности отправки абонентами смс-сообщений через SMS-центр. Глобальный заголовок SMS-центра присутствует во всех смс-сообщениях, прошедших обработку данным SMS-центром. Его наличие в детализации вызовов абонента подтверждает лишь факт того, что данное конкретное сообщение данного конкретного абонента было обработано одним из SMS-центров. При этом SMS-центр не является генератором (отправителем) каких-либо смс-сообщений.

Из вышесказанного следует, что 18.05.2014 в 10-29 и 16.05.2014 в 14-05 вышеуказанные сообщения были отправлены юридическим лицом ООО «Кама Телеком».

По данным официального сайта Федеральной налоговой службы России www.nalog.ru ООО «Кама Телеком» зарегистрировано по месту нахождения: 614010, Пермский край, г.Пермь, ул. Героев Хасана, д.9а.

Бурятским УФАС России направлен запрос в ООО «Кама Телеком» (исх. от 16.06.2014 №№ 05-28/2852, 05-28/2853) о предоставлении письменных пояснений на заявления <...>, а также доказательства получения предварительного согласия адресата <...>. К указанному сроку письменных пояснений ООО «Кама Телеком» в адрес Бурятского УФАС России не представлено.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – 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.

В данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

При этом в норме закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на рекламораспространителя.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

По результатам рассмотрения заявления установлено, что в действиях рекламораспространителя – ООО «Кама Телеком» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить в отношении ООО «Кама Телеком» дело № 05-12/15-2014 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе и привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя <...>.

3. Назначить дело № 05-12/15-2014 к рассмотрению на **07.08.2014 в 11.00 часов** по адресу: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. № 106.

4. ООО «Кама Телеком» в срок **до 21.07. 2014 года** представить в Бурятское УФАС России заверенные надлежащим образом следующие документы:

4.1. доказательства получения предварительного согласия адресата <...>;

4.2. письменные пояснения на заявления <...>.

Явка ответчика либо представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела № 05-12/15-2014 и документом, удостоверяющим личность, обязательна.

Председатель Комиссии

<...>