

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

<...>

рассмотрев дело № 08-527/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ЗАО «СМАРТС-Иваново» (153037, Ивановская область, г. Иваново, ул. 8 Марта, 32, ИНН: 3702680786), ООО «Прометей» (414040, Астраханская область, г. Астрахань, ул. Победы, 41, Офис 47; ИНН: 3025008254) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 11.06.2014г. в 14 часов 22 минуты, на мобильный номер <...> +<...> с номера +79023170064, смс-центр +79023708395, с текстом следующего содержания: «Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0%. Лицензии. 88007751781»,

установила:

В соответствии со статьями 33, 34 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе» Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В Управление поступило обращение гражданина (вх. № 1457/ж от 16.06.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 11.06.2014г. в 14 часов 22 минуты, на мобильный номер <...> +<...> с номера +79023170064, смс-центр +79023708395, с текстом следующего содержания: «Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0%. Лицензии. 88007751781».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.07.2014., 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».

ABC/ DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
902	37000000	37999999	100000	Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем	Самарская область

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

В целях установления рекламораспространителя Управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «СМАРТС» (исх. № РБ-08/8568 от 23.06.2014г.).

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «СМАРТС» представлены письменные пояснения, исходя из анализа которых следует, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, а согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «СМАРТС - Иваново».

Из представленных ЗАО «СМАРТС - Иваново» документов следует, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «Прометей» на основании заключенного между ООО «Прометей» и ЗАО «СМАРТС - Иваново» договора № 05-03-01-55/14 от 18.04.2014г (далее – Договор).

ЗАО «СМАРТС - Иваново» указывает на то, что в рамках предоставления услуг по Договору ЗАО «СМАРТС - Иваново» организовывало ООО «Прометей» доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу, информационную рассылку ООО «Прометей» осуществляет с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе. Пояснило, что ЗАО «СМАРТС - Иваново» не предоставляет ООО «Прометей» никаких дополнительных услуг кроме услуг по передаче трафика, также указало, что согласно пункту 5.4. Договора ЗАО «СМАРТС - Иваново» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и, заканчивая отправкой абонентам.

Также в Управление поступили документы и сведения от ООО «Прометей», из анализа которых следует, что заказчиком вышеназванного смс-сообщения является индивидуальный предприниматель <...>, с которым ООО «Прометей» заключило договор № 2606/2014 от 26 июня 2014г. ООО «Прометей» указывает, что ООО «Прометей» предоставляет программное обеспечение заказчикам для рассылки смс-сообщений, ИП <...>, сам определяет текст для рассылки и абонентов, которым посылаются смс-сообщения. Также ООО «Прометей» указывает, что по договору №2606/2014 от 26 июня 2014г. всю ответственность ИП

<...>берет на себя.

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов следует, что вышеназванное смс-сообщение отправлено ИП <...>на основании договора № 2606/2014 от 26 июня 2014г., заключенному с ООО «Прометей», согласно которому ООО «Прометей» за плату предоставило ИП <...>. услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течении определенного периода. В свою очередь ООО «Прометей» отправило названное смс-сообщение посредством предоставленного ему ЗАО «СМАРТС - Иваново» подключение к оборудованию ЗАО «СМАРТС - Иваново» для отправки коротких текстовых сообщений. В свой черед ЗАО «СМАРТС - Иваново» осуществило доставку данного сообщения до заявителя.

Соответственно, ЗАО «СМАРТС - Иваново», ООО «Прометей» не просто фактически довели вышеназванное смс-сообщение до заявителя, но и осуществили техническое обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ИП <...>.

Таким образом, рекламодателями являются ЗАО «СМАРТС - Иваново», ООО «Прометей», ИП <...>

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

Из положений части 7 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», ответственность несет рекламодатель.

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08- 527/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, а также необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела других лиц, в соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

- 1.Отложить рассмотрение дела №08- 527/2014.
2. Назначить рассмотрение дела на 10 ноября 2014 г. в 14 часов 50 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2 этаж, зал заседаний.
- 3.Привлечь к участию в рассмотрении дела индивидуального предпринимателя <...> в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».
- 4.ИП <...>. в срок до 05 ноября 2014 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

копии паспорта (страница с Ф.И.О., датой и местом рождения, страница с адресом регистрации);

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

договоры на распространение вышеуказанной рекламы (смс-рассылки) с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

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.

5.000 «Прометей» в срок до 05 ноября 2014 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

информацию о том, каким образом ООО «Прометей» осуществляет контроль за соблюдением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» при предоставлении услуг третьим лицам по отправке смс-сообщений и в частности при предоставлении таких услуг ИП <...>на основании договора №2606/2014 от 26 июня 2014г.;

всю имеющуюся информацию о ИП <...>том числе информацию о контактах (почтовый адрес (в случае, если с данным лицом ведется переписка по почте), адрес электронной почты, по которой ведется переписка с данным лицом, контактный телефон;

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.

6. ЗАО «СМАРТС - Иваново» в срок до 05 ноября 2014 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

информацию о том, каким образом ЗАО «СМАРТС - Иваново» осуществляет контроль за соблюдением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» при предоставлении услуг третьим лицам по массовой отправке смс-сообщений и в частности при предоставлении таких услуг ООО «Прометей» на основании договора № 05-03-01-55/14 от 18.04.2014г.;

информацию о том, продолжает ли ЗАО «СМАРТС - Иваново» оказывать услуги по передаче смс-сообщений ООО «Прометей».

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.

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 ЗАО «СМАРТС - Иваново», ООО «Прометей», ИП <...> или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08- 527/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна