

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

<...>

рассмотрев дело № 08-318/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ЗАО «Волгоград-GSM» (400131, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, 19д; ИНН: 3444067235), ООО «Крафт Телеком» (юр. адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, д.24, пом. 219; факт.адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, д. 24, стр. 1, офис 306А; ИНН 7718828562), ООО «Моби Сервис» (125581, г. Москва, ул. Фестивальная, 14, 108; ИНН: 7743600307), ООО «Новак» (620026, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, 81, А, офис 35; ИНН: 6672359296) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 22.04.2014 г. в 10 часов 09 минут, на мобильный номер <...> <...>, с номера +79023815335, смс-центр +79272909093, с текстом следующего содержания: «Бизнес на подъеме! Увеличиваем продажи и кол-во звонков! Смс-рассылка по легальным базам на лучших условиях! Гарантия! Звоните 88007559684»,

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. № 936/ж от 22.04.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 22.04.2014 г. в 10 часов 09 минут, на мобильный номер <...> <...>, с номера +79023815335, смс-центр +79272909093, с текстом следующего содержания: «Бизнес на подъеме! Увеличиваем продажи и кол-во звонков! Смс-рассылка по легальным базам на лучших условиях! Гарантия! Звоните 88007559684».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.05.2014., размещенной на сайте Федерального агентства (Россвязь) по адресу <http://www.rossvyaz.ru/docs/articles/DEF-9x.html>, номер +79272909093 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «МегаФон».

ABC/DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
927	2900000	2999999	100000	МегаФон	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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 рекламодателя Управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «Мегафон» (исх. № РБ-08/7987 от 10.06.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «Мегафон» представлены письменные пояснения (вх. № 6591 от 30.06.2014г.), согласно которым названная смс-рассылка произведена с смс-центра +79020980276, принадлежащего ЗАО «Волгоград-GSM».

В Управление поступили письменные пояснения ЗАО «Волгоград-GSM» (вх. 8131 от 07.08.2014г.) из анализа которых следует, что через смс-центр +79020980276 направляются смс-сообщения абонента ЗАО «Волгоград-GSM» ООО «Крафт Телеком».

ЗАО «Волгоград-GSM» поясняет, что услуги подвижной связи предоставляются ООО «Крафт Телеком» на основании договора №2653425 от 01.07.2012г. и дополнительного соглашения №1 от 01.07.2012г. на предоставление услуги «InfoSMS». В соответствии с условиями оказания услуги «InfoSMS», ООО «Крафт Телеком» может отправлять сообщения, используя в качестве идентификатора как федеральный номер <...> так и произвольно буквенно-цифровое наименование.

Также Управлением получены документ и сведения от ООО «Крафт Телеком» (вх. № 9436 от 09.09.2014г.), согласно которым вышеназванное смс-сообщение отправлено ООО «Моби сервис» на основании заключенного между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Моби Сервис» договора № 34 от 01.08.2011г. ООО «Крафт Телеком» указывает, что ООО «Моби Сервис» самостоятельно создает и отправляет смс-сообщения абонентам используя свое оборудование через канал связи предоставленный ООО «Крафт Телеком». ООО «Крафт Телеком» дополнительно указывает, что суть всех услуг, оказываемых по указанному

договору, заключается в обеспечении ООО «Моби сервис» технической возможности (создание необходимых условий) в формировании и отправке смс-сообщения, т.е. предоставить канал связи для отправки сообщений, при этом ООО «Моби сервис» самостоятельно, без какого-либо участия исполнителя, определял содержание указанных смс-сообщений и получателей.

В дополнительно представленных письменных пояснениях ООО «Крафт Телеком» указывает, что отправка вышеназванного смс-сообщения осуществлена исключительно в рамках исполнения договора № 34 от 01.08.2011г., заключенного ООО «Крафт Телеком» с ООО «Моби Сервис», в целях исполнения договора №0107 от 01.07.2013г., в свою очередь, заключенного между ООО «Моби Сервис» и ООО «Новак».

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов и сведений следует, что отправка названного смс-сообщения осуществлена при участии следующих лиц: ЗАО «Волгоград-GSM», ООО «Крафт Телеком», ООО «Моби сервис», ООО «Новак» в результате ряда последовательных сделок.

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 рекламораспространитель.

Заказное письмо направленное по юридическому адресу ООО «Новак» вернулось с отметкой почты России «отсутствие адресата по указанному адресу». Сведения, которые были запрошены у ООО «Новак» направленным документом необходимы для разрешения настоящего дела. Так, от установления факта наличия либо отсутствия согласия абонента на получение данного смс-сообщения зависит принятие комиссией решения о законности или незаконности распространения данного смс-сообщения. Также, без получения сведений от ООО «Новак» невозможно однозначно установить лицо, которое фактически осуществило рассылку рассматриваемого смс-сообщения. Вместе с тем, согласно ст. 13 Федерального закона РФ «Об оперативно-розыскной деятельности», Федерального закона РФ «О ФСБ» и Уголовно-процессуального Кодекса РФ, антимонопольный орган не относится к уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, что ограничивает возможности Управления по получению необходимых сведений (информации).

ООО «Новак» в рамках рассмотрения иных дел также не получает корреспонденцию по своему юридическому адресу. В связи с чем Управлением предпринимаются соответствующие меры административного воздействия в отношении названного лица.

Ввиду истечения сроков рассмотрения дела определенных пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правил), учитывая то, что Управлением были предприняты исчерпывающие меры по установлению ответственного лица за данное правонарушение, руководствуясь

абзацем «е» пункта 36 Правил, Комиссия

определила:

Производство по делу № 08-318/2014 прекратить.