

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 79-ФАС22-Р/07-15

07 августа 2015г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №79-ФАС22-Р/07-15 по признакам нарушения ООО «ЗАЗУ МЕДИА», ООО «Голден телеком» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке на абонентский номер заявителя <...> нежелательного рекламного смс-сообщения: «Срочно нужны ДЕНЬГИ? Даем 10-50 т.р.! Звоните 88007759977 PROFICREDIT» (сообщение получено 17.05.2015г. 12:04 мск. от абонента PROFICREDIT через смс-центр <...>),

в отсутствие лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО «ЗАЗУ МЕДИА», ООО «Голден телеком» (уведомлены надлежащим образом),

в отсутствие заявителя (уведомлен надлежащим образом),

### УСТАНОВИЛА:

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное заявление гражданина РФ о получении посредством смс-сообщения на мобильный телефон номер <...> информации следующего содержания: «Срочно нужны ДЕНЬГИ? Даем 10-50 т.р.! Звоните 88007759977 PROFICREDIT» (17.05.2015 г. 12.04 мск.).

Заявитель указывает, что согласия на получение такого типа информации не давал.

В соответствии с ч.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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 «Срочно нужны ДЕНЬГИ? Даем 10-50 т.р.! Звоните 88007759977 PROFICREDIT» полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», формирует интерес неопределенного круга лиц к возможности получения денег, способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Представитель ЗАО «РОСС» С<...> в ответе (вх.№156672 от 04.06.2015) на запрос (№2155/7 от 21.05.2015) поясняет следующее: «По результатам проверки установлено, что на номер абонента <...> поступило смс-сообщение от абонента «PROFICREDIT» 17.05.2015 в 12:04:45 (GMT+3 Московское время) с смс-центра <...>.

Номер <...>, входящий в ресурс нумерации ЗАО «Ростовская Сотовая Связь», принадлежит технологическому смс-центру Теле2. Данный номер используется исключительно для установления взаимодействия оборудования по сигнализации.

17.05.2015 в 12:04:45 рассылку смс сообщений абоненту <...> осуществляла компания ООО «Инвест Телеком», с которой заключен Договор № 217/SMS-IMSI от 01.10.2013г. между ЗАО «РОСС» и ООО «Инвест Телеком».

Согласно пункту 3.2.10 указанного Договора, ООО «Инвест Телеком» обязуется осуществлять смс-рассылки только тем абонентам ЗАО «РОСС», которые являются клиентами ООО «Инвест Телеком» или его партнеров и выразили ООО «Инвест Телеком» или его партнерам свое явно выраженное согласие на их получение в письменной форме.

Согласно пунктам 6.1 указанных Договоров всю ответственность за содержание информации в SMS MT-сообщениях несет ООО «Инвест Телеком», причем ООО «Инвест Телеком» обязуется самостоятельно решать все вопросы, связанные с происхождением и содержанием данной информации.

Таким образом, ЗАО «РОСС» представляет ООО «Инвест Телеком» лишь техническое обеспечение, не занимается ни рассылкой, ни производством (формированием текста) рекламных смс-сообщений и не ведет реестра получателей рекламных смс-сообщений.

К указанному ответу представитель ЗАО «РОСС» прикладывает выписку из базы лог-файлов по компании ООО «Инвест Телеком» о поступлении смс-сообщения абоненту за 17.05.2015г, в которой провайдером выступает ООО «Инвест Телеком».

Генеральный директор ООО «Инвест Телеком» К<...> в ответ (вх.№157603 от 22.06.2015г.) на запрос (2416/7 от 08.06.2015г.) поясняет следующее: «Указанное в запросе сообщение «Срочно нужны ДЕНЬГИ? Даем 10-50 т.р.! Звоните 88007759977 PROFICREDIT» на номер <...> было отправлено 17.05.2015г. в 12:04 партнером Общества – Закрытым акционерным обществом «Связной Загрузка» в рамках Договора №04 от 01.10.2013г., заключенного между Обществом и Закрытым акционерным обществом «Связной Загрузка» (далее – «Договор»).

В соответствии с Договором, Общество оказывает Заказчику - ЗАО «Связной загрузка» комплекс услуг по обеспечению передачи, приема и обработки SMS – сообщений (коротких текстовых сообщений) от ЗАО «Связной Загрузка» к Пользователю (абоненту). В соответствии с п.3.2.10 Договора, заказчик обязуется осуществлять SMS – Рассылки только тем абонентам, которые являются клиентами Заказчика или его партнеров и выразили Заказчику или его партнерам свое явно выраженное согласие на их получение в письменной форме. Также, в соответствии с п.6.2 Договора, заказчик несет ответственность за не противоречие содержания информации в SMS-сообщениях законодательству Российской Федерации, в том числе Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Общество не было информировано о проведении рассылки, указанной в запросе, и не согласовывало данную рассылку».

В приложении к указанному ответу приводятся пояснения ЗАО «Связной Загрузка»: «Отправка 17.05.2015 в 12:04ч. абоненту с абонентским номером <...> СМС- сообщения следующего содержания : «Срочно нужны ДЕНЬГИ? Даем 10-50 т.р.! Звоните 88007759977 PROFICREDIT» осуществлялась через технические программные средства ЗАО «Связной Загрузка» по заказу ООО «Голден Телеком» (далее – «Заказчик»)...

В соответствии с условиями Договора, заключенного между ЗАО «Связной Загрузка» и ООО «Голден Телеком», ООО «Голден Телеком» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ (рассылка СМС – сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких СМС – сообщений или их отправителя), самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание СМС-сообщения, получателя, время рассылки, обеспечить соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании СМС-сообщений и гарантировать, что СМС – сообщения не нанесут ущерб деловой репутации Операторов, не содержат политическую агитации (пункты 3.1.3, 3.1.5 Договора). Заказчик несет полную ответственность за содержание СМС-сообщений, самостоятельно рассматривает претензии третьих лиц, связанные с инициированной Заказчиком рассылкой, а также осуществляет предоставление документов, подтверждающих согласие абонентов на получение СМС-сообщений (3.1.4, 7.2 Договора).

Кроме того, согласно п.3.2.1 Договора, Заказчик самостоятельно выбирает имена отправителя (виртуальные номера), с которых будет производиться отправка СМС-сообщений Заказчика.

Технологически ООО «Голден Телеком» подключено к платформе ЗАО «Связной Загрузка» через протокол SMPP 3.4, который не подразумевает какую-либо проверку СМС – сообщений, их получателей ЗАО «Связной Загрузка», а только пересылает СМС-сообщения, сформированные ООО «Голден Телеком» по указанным ООО «Голден Телеком» в своих аппаратно-программных комплексах номерам. В подтверждение вышеизложенного, в приложении к настоящему письму направлена схема передачи ЗАО «Связной Загрузка» СМС - сообщений от платформы заказчиков до платформ ООО «Инвест Телеком» и Операторов при оказании ЗАО «Связной Загрузка» телематических услуг связи.

На основании изложенного, можно прийти к выводу, что ООО «Голден Телеком» является отправителем рассматриваемой рекламы.

Помимо изложенного УФАС по Алтайскому краю установлено, что 22 апреля 2015г. между ООО «ПРОФИРЕАЛ» и ООО «ЗАЗУ МЕДИА» заключен договор оказания услуг № 6600. Из содержания п. 6.8 данного договора следует, что ООО «ЗАЗУ МЕДИА» несет ответственность за отправку рекламных материалов абонентам и гарантирует, что абоненты давали свое согласие на получение подобных информационных сообщений. В рамках договора и принятой ООО «ПРОФИРЕАЛ» оферты стороны согласовали и подписали несколько заявок, в том числе, 14.05.2015 г. Заявку на sms рассылку по терминальным сетям. В соответствии с Заявкой реклама должна распространяться ООО «ЗАЗУ МЕДИА» путем sms рассылки. Текст рекламного сообщения Заказчиком

согласован следующий: «Срочно нужны ДЕНЬГИ? Даем 10-50 т.р.! Звоните 88007759977 PROFICREDIT». По итогам исполнения услуг 15.05.2015 г. был подписан Акт оказанных услуг №2015030403.

Исходя из изложенного, можно прийти к выводу, что ООО «ЗАЗУ МЕДИА» является отправителем рассматриваемой рекламы.

15.07.2015г. Алтайским краевым УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «ЗАЗУ МЕДИА», ООО «Голден телеком».

Исследовав материалы по делу, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального 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 ответ (вх.№159137 от 24.07.2015г.) на запрос от 01.07.2015г. (исх.№3087/7) ООО «Голден телеком» предоставило анкету о согласии на получение информации по каналам связи и обработку персональных данных от 03.02.2014г. которая содержит персональные данные Ц<...> (паспортные данные, номер телефона), а также его согласие на получение информации по каналам связи в сфере финансов и кредитов. Точность указанных сведений и согласие на получение информации удостоверяется подписью Ц<...>.

Аналогичную анкету представило ООО «ЗАЗУ МЕДИА» (вх.№159134 от 24.07.2015г.).

Таким образом, имеются доказательства получения согласия абонента на получение рассматриваемой рекламы.

Согласно абз. а п.36 Правил рассмотрения антимонопольных дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу может быть прекращено в случае не подтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь абз. а п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с отсутствием нарушения Федерального закона «О рекламе», Комиссия УФАС по Алтайскому краю

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу №79-ФАС22-Р/07-15 прекратить.

<...>