

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

<...>

рассмотрев дело № 08-766/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Прометей» (414040, г. Астрахань, ул. Победы, 41, Офис 47; ИНН: 3025008254), ЗАО «Астрахань-GSM» (414000, Астраханская область, г. Астрахань, ул.Лычманова,44; ИНН 3015038500) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента»,

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) поступило обращение гражданина (вх. №2021/ж от 05.09.2014г) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия 03.06.2014 г. в 16 часов 02 минуты, на мобильный номер <...> <...> с номера +79083689009, с текстом следующего содержания: «Я сделаю все, что ты захочешь! Массаж 1300 руб. Звони! Тел. 240-85-99».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.11.2014., размещенной на сайте Федерального агентства (Россвязь) по адресу <http://www.rossvyaz.ru/docs/articles/DEF-9x.html>, номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенного ЗАО «НСС».

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, предоставляемые соответствующим рекламодателем.

В целях установления лиц, подлежащих привлечению к рассмотрению дела Управлением был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ЗАО «НСС» (№ РБ-08/14368 от 23.09.2014г.).

В ответ на запрос информации Управлению от ЗАО «НСС» были представлены письменные пояснения (№ 10850 от 10.10.2014г.), исходя из которых ЗАО «НСС» поясняет, что смс-сообщение было отправлено с смс-центра +79023700113, который принадлежит ОАО «СМАРТС».

Управлению от ОАО «СМАРТС» были представлены письменные пояснения (№ 8814 от 25.08.2014г.), исходя из которых ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором и согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM»

Из представленных ЗАО «Астрахань-GSM» документов и сведений (вх. №12875 от 28.11.2014г.) установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «Прометей» на основании заключенного между ООО «Прометей» и ЗАО «Астрахань-GSM» договора № 06-02-02/184 от 26.08.2013г (далее – Договор).

ЗАО «Астрахань-GSM» указывает на то, что в рамках предоставления услуг по Договору ЗАО «Астрахань-GSM» 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 «Астрахань-GSM» не предоставляет ООО «Прометей» никаких дополнительных услуг кроме услуг по передаче трафика, также указало, что согласно пункту 5.4. ЗАО «Астрахань-GSM» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и, заканчивая отправкой абонентам. Согласно протоколу SMPP взаимодействия смс-центра как номер отправителя, так и номер получателя задается ООО «Прометей» самостоятельно. ЗАО «Астрахань-GSM» также обращает внимание на то, что в соответствии с Договором ООО «Прометей» было обязано рассылать смс-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение информационных смс-сообщений. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ООО «Прометей» ЗАО «Астрахань-GSM» не известен.

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

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08-766/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, в соответствии с пунктами 27, 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

Определила:

1. Отложить рассмотрение дела №08-766/2014.

2. Назначить рассмотрение дела на 12 февраля 2015 г. в 11 час. 30 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела студию релакса «Орхидея» (420021, г. Казань, ул. Худякова, 3) признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

4. Студии релакса «Орхидея» в срок до 06 февраля 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

договор (-ы) на распространение вышеуказанного смс-сообщения с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

информацию о том, какие фактически действия совершила студия релакса «Орхидея» для осуществления отправки вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кем был определен текст вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кто определил получателя (адресата) данного смс-сообщения;

информацию о том, кто предоставил базы абонентов для рассылки данного смс-сообщения;

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 этих смс-сообщений;

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. ООО «Прометей» в срок до 06 февраля 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

информацию о том, какие фактически действия совершило ООО «Прометей» для осуществления отправки вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кем был определен текст вышеуказанного смс-сообщения;

информацию о том, кто определил получателя (адресата) данного смс-сообщения;

информацию о том, кто предоставил базы абонентов для рассылки данного смс-сообщения;

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 этих смс-сообщений;

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 «Астрахань-GSM», ООО «Прометей», студии релакса «Орхидея» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-766/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.