

ООО «А1 Системс»
123557, г. Москва,
пер. Большой Тишинский, д.26, корп.13-14

гр.
<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №Р-10/14-18

Резолютивная часть решения оглашена 15 апреля 2014 года.

Решение в полном объеме изготовлено 25 апреля 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Женетль Аслан Шаханович – заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Ситимов Аскер Юрьевич - ведущий специалист – эксперт Управления;

Точиев Батыр Бесланович - начальник отдела Управления

рассмотрев дело №Р-10/14-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «А1 Системс» (далее – ООО «А1 Системс») (123557, г. Москва, пер. Большой Тишинский, д.26, корп.13-14) рекламы следующего содержания: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%.6433445» посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента гражданки <...> на получение такой рекламы,

в отсутствие представителя ООО «А1 Системс», извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, надлежащим образом,

в отсутствие заявителя (гражданки <...>) извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление) поступило поручение ФАС России (вх №120 от 20.01.2014г.) «О перенаправлении обращения» по рассмотрению заявления гражданки <...> по факту распространения рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение такой рекламы, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Из заявления <...> следует, что являясь владелицей абонентского номера +7<...>, получила смс-сообщение с рекламой следующего содержания: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%,6433445». Согласие на получение данного сообщения гражданка <...> не давала.

К заявлению гражданки <...> прилагались скриншот экрана телефона, согласие на обработку персональных данных.

Управлением был направлен запрос от 21.01.2014 №127 в ОАО «Мегафон» о даче письменного объяснения по сути заявления гражданки <...>

На основании ответа ОАО «Мегафон» (от 13.02.2014 вх.№381) установлено, что абонентский номер <...> <...> действительно принадлежит гражданке <...> (договор о предоставлении услуг связи ОАО «Мегафон» от 01.07.2006 №81115200).

Вместе с тем, ОАО «Мегафон» поясняет следующее: «ОАО «МегаФон» проанализировало информацию о коротком текстовом сообщении, указанном в запросе от 21.01.2014 №127. Действительно на абонентский номер <...> <...> поступало текстовое сообщение 20.12.2013 в 13:28 от отправителя +7<...> через смс-центр +7<...> (оператор «Волгоград - GSM», Волгоградская область).

С учетом ответа ОАО «Мегафон», Управлением был направлен запрос (исх.№ 394 от 20.02.2014) в ЗАО «Волгоград - GSM» (400131, г.Волгоград, ул.Коммунистическая, 19д) о даче письменного объяснения по сути заявления.

ЗАО «Волгоград - GSM» в своем ответе (вх. №705 от 12.03.2014) пояснило: телефонный номер <...> <...> является номером СМС-центра ЗАО «Волгоград - GSM». Через указанный СМС-центр маршрутизируются СМС-сообщения, направляемые абонентом ЗАО «Волгоград - GSM» ООО «А1 Системс» (юридический адрес: 105082, г.Москва, Переведеновский пер. 13/13 стр.4).

Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора №2779785 от 01.12.2012г. и дополнительного соглашения №1 от 01.12.2012г. на предоставление услуги SMS-контакт.

Таким образом, рекламораспространителем является ООО «А1 Системс».

Рассмотрев заявление и представленные материалы, 17.03.2014г. Управление возбудило дело №Р-10/14-18 в отношении ООО «А1 Системс» по факту

распространения на номер абонента +7<...> рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%,6433445» без его предварительного согласия, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

При рассмотрении дела №Р-10/14-18 Комиссия Управления установила, что 20.12.2013 в 13 часов 28 минут на абонентский номер гражданки <...> +7<...> через оператора связи ОАО «Мегафон» (через смс – центр +7<...>) от отправителя +7<...> посредством смс-сообщения была распространена реклама: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%,6433445» без предварительного согласия абонента (гражданки <...>)

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.

Определением о возбуждении дела №Р-10/14-18 (далее - Определение) по признакам нарушения Закона о рекламе от 17.03.2014 № 651 Управлением у ООО «А1 Системс» были запрошены следующие документы: письменное объяснение распространения указанной рекламы с признаками нарушения Закона о рекламе, документальное подтверждение наличия письменного согласия абонента номера +7<...> на распространение посредством смс-сообщения вышеуказанной рекламы, копию свидетельства о регистрации юридического лица ООО «А1 Системс», копии учредительных документов ООО «А1 Системс», копию приказа о назначении на должность генерального директора ООО «А1 Системс».

В письменном ответе на Определение ООО «А1 Системс» сообщило, что номер <...> <...> был выделен контрагенту ООО «Национальная СМС Служба» по Договору №145-syst1 от 01.02.2011.

Также ООО «А1 Системс» предоставило Заключение по результатам проведенной проверки по факту отправки с номера +7<...> абоненту +7<...> СМС сообщения от имени отправителя +7<...> 20.12.2013 в 13:28 следующего содержания: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%,6433445», в ходе которой было установлено, что указанное сообщение приходило на смс-шлюз ООО «А1 Системс» с использованием данных авторизации и аутентификации ООО «Национальная СМС Служба».

Вместе с тем, ООО «А1 Системс» предоставило объяснение ООО «Национальная СМС Служба», в котором сообщается, что рассылка на данный номер производилась из учетной записи партнера ООО «Национальная СМС Служба» ООО «КонтекстМедиа» (195197, г. Санкт-Петербург, ул. Минеральная 13, оф. 206), которое предоставило анкету на указанный номер с согласием на получение рекламных сообщений.

Однако, вышеуказанные доводы ООО «А1 Системс» Комиссией были отклонены

по следующим основаниям:

согласно п. 2.2.2 Договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи №2779785 от 01.12.2012 (далее – Договора) между ЗАО «Волгоград-GSM», выступающего в качестве Оператора, и ООО «А1 Системс», выступающего в качестве Абонента, «...ответственность перед оператором и государственными органами за использование радиотелефона третьими лицами несет Абонент»;

пунктом 5.2 Дополнительного соглашения к Договору возложена обязанность на Абонента «использовать Интерфейс для передачи информации Конечным получателям только после получения от Конечного получателя предварительного письменного согласия на получение данной информации»;

Вместе с тем, Заявитель (гражданка <...>) предоставил образец личной подписи, которая не соответствует подписи указанной в Анкете с согласием на получение рекламных сообщений, представленной в письменном ответе на Определение ООО «А1 Системс».

Таким образом, достоверных доказательств наличия письменного согласия владельца абонентского номера +7<...> на получение смс-сообщения с рекламой следующего содержания: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%,6433445» ООО «А1 Системс» не представило.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Следовательно, вышеуказанная реклама, распространяемая ООО «А1 Системс» посредством смс – сообщения, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

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

При рассмотрении дела №Р-10/14-18 Управлением установлено, что рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «А1 Системс».

Таким образом, рекламораспространителем - ООО «А1 Системс» при распространении 20.12.2013 в 13 часов 28 минут по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы следующего содержания: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%,6433445» на номер абонента +7<...> без его предварительного согласия, нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «BLACK FRIDAY в ТУРСФЕРЕ! 20 и 27.12 на все путевки скидка 10%,6433445», распространенную 20.12.2013 в 13 часов 28 ООО «А1 Системс» по сетям электросвязи посредством смс-сообщения на номер <...> <...> абонента ОАО «Мегафон» - гражданки <...> без его предварительного согласия, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Признать ООО «А1 Системс» нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.
3. Выдать ООО «А1 Системс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в сроки, установленные законодательством Российской Федерации.