

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

<...>

рассмотрев дело № 08-554/2014 в отношении ООО «ЭКСПЕРТ» 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. №1556/ж от 27.06.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 23.06.2014 г. в 16 часов 38 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера X-FIT, смс-центр +79037011111, с текстом следующего содержания: «24июня НОЧЬ РАСПРОДАЖ! Годовая карта с заморозкой 5500! 2009794».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.08.2014., 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 «ВымпелКом».

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 рекламораспространителя Управлением был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «ВымпелКом» (№ РБ-08/9312 от 20.08.2014г.).

Управлением от ОАО «ВымпелКом» получены следующие сведения и документы (№ 8696 от 20.08.2014г.):

Из анализа которых установлено, что данная смс-рассылка осуществлена ООО «ЭКСПЕРТ» в соответствии с заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ЭКСПЕРТ» договором № 164808835 от 18 августа 2008г. об оказании услуг связи. (далее – Договор) и дополнительным соглашением № 1 к Договору от 18.08.2008г. на оказание услуги связи «Корпоративные SMS сервисы». В соответствии с условиями дополнительного соглашения абонент обязуется не использовать услугу в целях распространения SMS-сообщений, предназначенные по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

Невозможность ОАО «ВымпелКом» контролировать содержание смс-сообщений, передаваемых чрез оборудование ОАО «ВымпелКом», а также наличие в договоре соглашения об ответственности за рассылки несогласованных рекламных сообщений, во-первых, не исключает обязанности самих операторов связи соблюдать законодательство о рекламе, во-вторых, не отменяет ответственности за его соблюдение, так как является обеспечительной мерой в рамках гражданско-правовых отношений, а не административных.

Таким образом, ОАО «ВымпелКом» и ООО «ЭКСПЕРТ» являются рекламораспространителями.

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

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

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08-554/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, а также необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, в соответствии с пунктами 27, 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

1.Продлить срок рассмотрения дела №08-554/2014.

2.Рассмотрение дела №08-554/2014 отложить.

3.Назначить рассмотрение дела на 13 января 2015 г. в 11 час. 25 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

4. Привлечь к участию в рассмотрении . ООО «ЭКСПЕРТ» (109004, г. Москва, ул. В. Радищевская, д. 9а.) в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

5. ООО «ЭКСПЕРТ» в срок до 12 января 2015 г. представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

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

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

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 законного представителя ООО «ЭКСПЕРТ», ОАО «ВымпелКом» или представителя с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-554/2014), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.