

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 05-01/17-15/РЗ

12 мая 2015 г.

г. Смоленск

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

Председатель Комиссии:

<...>,

Члены комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 05-01/17-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей ООО «Лоджик Телеком», ЗАО «Связной Загрузка» и ОАО «МТС», извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 05.11.2014 по электронной почте поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 29.10.2014 в 14:42 на его абонентский номер <...> с номера SMS-центра +79168960390 от отправителя под именем «Potolki», поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru».

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-рекламы разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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».

Смоленским УФАС России 31.03.2015 в отношении ЗАО «Связной Загрузка» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/17-15/РЗ по признакам

нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела № 05-01/17-15/ПЗ назначено на 20.04.2015.

Определением Смоленского УФАС России 20.04.2015 дело № 05-01/07-15/ПЗ было продлено до 30.06.2015 и назначено к рассмотрению на 12.05.2015, к участию в деле было привлечено ООО «Лоджик Телеком» (место нахождения: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, Георгиевский пр-кт, д. 5).

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 20.04.2015, ООО «Лоджик Телеком» представило письменные пояснения от 30.04.2015 № 47 и копию договора № 32914/2014-К на предоставление услуг доступа к системе передачи информационных данных от 25.08.2014, согласно пункту 2.1 которого, ООО «Лоджик Телеком» (далее – Исполнитель) предоставляет ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» (далее – Заказчик) за установленную договором и приложениями к нему плату, услуги по обеспечению доступа к Платформе, обеспечивающей возможность пользования Заказчиком способами передачи данных. На основании пункта 2.5 договора, при заключении договора стороны, в целях правовой ответственности за возможные правонарушения в процессе его исполнения, подтверждают, что «рекламопроизводителем» при исполнении договора признается лицо, сформировавшее сообщение рекламного характера. В соответствии с пунктом 4.2 договора, Исполнитель обеспечивает прохождение через свою Платформу информационных данных в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования. В Платформе ведется глобальный «черный список», в который вносятся номера тех абонентов, которые пожелали отписаться от всех SMS-рассылок, и при рассылке SMS-сообщений на номера таких абонентов SMS-сообщения не отправляются в безусловном режиме. Стороны особо договорились, что Исполнитель, при пользовании Платформой Заказчиком, не имеет юридического права и/или технической возможности каким-либо образом (своими действиями) вмешиваться в процесс формирования Заказчиком тех или иных информационных сообщений, а также в процесс распространения (доставки) этих сообщений их адресатам (абонентам). Согласно пункту 7.2.1 договора, Заказчик обязан использовать услугу, являющуюся предметом договора и приложений к нему, в соответствии с нормами действующего законодательства РФ о рекламе. На основании пункта 7.2.2, Заказчик, являясь рекламодателем обязан соблюдать требования, прежде всего Закона «О рекламе». В соответствии с пунктом 7.2.3 договора, Заказчик, являясь рекламодателем, обязан обеспечить добросовестность и достоверность исходящих от него информационных данных рекламного характера, распространяемых им посредством программной платформы Исполнителя и самостоятельно и в полном объеме нести ответственность, установленную действующим законодательством РФ. Согласно пункту 7.2.5 договора, Заказчик обязан в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщения с информацией Заказчика, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на получение SMS-сообщений и самостоятельно и в полном объеме нести ответственность, установленную действующим законодательством РФ за несоблюдение/ненадлежащее соблюдение установленного указанным пунктом договора требований. На основании пунктов 7.2.8 и 7.2.9 договора, Заказчик обязуется не проводить через платформу Исполнителя рассылку СПАМ и не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМа. Согласно пункту 7.3.3 договора, Исполнитель имеет право заблокировать доступ Заказчика к использованию услугами в случае установления Исполнителем

нарушений Заказчиком норм законодательства, условий и положений договора и приложений к нему.

ООО «Лоджик Телеком» также представлена копия письма ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» от 30.04.2015, в котором указано, что SMS-сообщение с рекламой: *«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru»* на номер телефона <...> от отправителя под именем «Potolki» была инициирована заказчиком и пользователем ООО «Гринвуд» на основании договора № 026 от 31.03.2015; ООО «Гринвуд» согласия абонента номера <...> на получение SMS-сообщений не представило.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев 12.05.2015 материалы дела № 05-01/17-15/РЗ, пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу и привлечение к участию в деле ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» (место нахождения: 603006, г. Нижний Новгород, ул. Нестерова, д. 4-а, кв. 43) и ООО «Гринвуд» (место нахождения: 129515, г. Москва, ул. Цандера, д. 14, стр. 1), связи с чем необходимо отложить рассмотрение дела № 05-01/17-15/РЗ.

В соответствии с абзацем 2 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 05-01/17-15/РЗ отложить.
2. Назначить дело № 05-01/17-15/РЗ к рассмотрению на

«29» июня 2015 года в 12час. 00мин.

по адресу: 214000, г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 14-а, кабинет 207

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц:

- общество с ограниченной ответственностью «Ярмарка мобильных коммуникаций» (место нахождения: 603006, г. Нижний Новгород, ул. Нестерова, д. 4-а, кв. 43);
- общество с ограниченной ответственностью «Гринвуд» (место нахождения: 129515, г. Москва, ул. Цандера, д. 14, стр. 1);

4. ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» **в трехдневный срок** со дня получения настоящего определения представить в Смоленское УФАС России следующие сведения (информацию):

- копию договора № 026 от 31.03.2015, заключенного ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» с ООО «Гринвуд» на осуществление рассылки SMS-сообщений, содержащих рекламу: *«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru»*;
- копии документов (договоров), дающих ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» право на осуществление рассылки SMS-сообщений с номера SMS-центра +79168960390 от отправителя под именем «Potolki»;
- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера <...>

получение указанной рекламной информации посредством SMS-сообщений;

- сведения о том, каким именно образом производится формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой;
- копии отчетов о проведенной ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» рассылке SMS-сообщения рекламодателю с рекламой: *«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru»*;
- письменные пояснения ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» (с приложением копий подтверждающих документов и материалов) по факту рассылки указанного SMS-сообщения.

5. ООО «Гринвуд» **в трехдневный срок** со дня получения настоящего определения представить в Смоленское УФАС России следующие сведения (информацию):

- копию договора № 026 от 31.03.2015, заключенного ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» с ООО «Гринвуд» на осуществление рассылок SMS-сообщений, содержащих рекламу: *«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru»*;
- копии документов (договоров), дающих ООО «Гринвуд» право на осуществление рассылки SMS-сообщений с номера SMS-центра +79168960390 от отправителя под именем «Potolki»;
- копии документов, подтверждающих согласие абонента мобильного номера <...> получение указанной рекламной информации посредством SMS-сообщений;
- сведения о том, каким именно образом производится формирование базы номеров абонентов операторов сотовой связи для рассылки SMS-сообщений с указанной рекламой;
- копии отчетов о проведенной ООО «Гринвуд» рассылке SMS-сообщения рекламодателю с рекламой: *«Немецкие натяжные потолки БЕСПЛАТНО! Акция от поставщика до 31.10.14 Гарантия 12 лет. Замер 0 руб. 84951250075 www.econom-potolki.ru»*;
- письменные пояснения ООО «Гринвуд» (с приложением копий подтверждающих документов и материалов) по факту рассылки указанного SMS-сообщения.

Копии документов, представляемые в Смоленское УФАС России, должны быть заверены надлежащим образом. При невозможности представления каких-либо сведений, ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» и ООО «Гринвуд» обязаны в трехдневный срок уведомить об этом в письменной форме Смоленское УФАС России с указанием причины их непредставления и месте, где их можно получить. В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений предусмотрена административная ответственность в виде штрафа.

Явка законных представителей* ООО «Ярмарка мобильных коммуникаций» и ООО «Гринвуд», в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

** Часть 2 статьи 25.4 КоАП: Законными представителями юридического лица в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.*