

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

<...>

Рассмотрев дело № 08-234/2014, по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе в отношении ЗАО «Астрахань-gsm» (414000, Астраханская область, г.Астрахань, ул.Лычманова,44; инн 3015038500), ООО «Прометей» (414040, астраханская область, г. Астрахань, ул. Победы, 41, офис 47; инн: 3025008254) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 05.04.2014 г. В 16 часов 45 минут, на мобильный номер <...> с номера +79083689076, смс-центр +79023700113, с текстом: «студия массажа imperator ждет тебя! Приятные подарки, бонусы. 2660288»,

Установила:

В соответствии со статьями 33, 34 федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «о рекламе» управление федеральной антимонопольной службы по республике татарстан (далее – управление) осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства российской федерации о рекламе.

В управление поступило обращение гражданина (вх. № 751/ж от 07.04.2014г.) О проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 05.04.2014 г. В 16 часов 45 минут, на мобильный номер <...> с номера +79083689076, смс-центр +79023700113, с текстом: «студия массажа imperator ждет тебя! Приятные подарки, бонусы. 2660288».

Согласно выписке из российского плана нумерации по состоянию на 01.01.2014., 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 «Смартс».

АВС/ def	От	До	Емкость	Оператор	Регион
902	37000000	37999999	100000	Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем	Самарская область

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 рекламодателя управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «Смартс» (исх. № рб-08/5537 от 21.04.2014г.)

В ответ на запрос информации управлению от оао «смартс» были представлены письменные пояснения (вх. № 4807 от 08.05.2014г.), исходя из которых ОАО «Смартс» является координирующим оператором, а согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Астрахань-gsm».

Управлением от ЗАО «Астрахань-gsm» получены документы и сведения, а также письменные пояснения (вх. № 7423 от 18.07.2014г.), из анализа которых 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 ЗАО «Астрахань-gsm» не занимается созданием и распространением рекламы. Глобальные заголовки, принадлежащие номерной ёмкости ЗАО «Астрахань-gsm», передаются в пользование третьим лицам на основании заключаемых договоров. Так, согласно договору ООО «Прометей» выделены gт номера, в том числе +79023700113 (п. 1.1.4. Договора). По условиям договора ООО «Прометей» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу (п. 2.1.1. Договора) с целью инициализации входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования базы ЗАО «Астрахань-gsm» не известен. Также, в соответствии с п. 2.1.22 договора ООО «Прометей» гарантирует, что содержание услуги соответствует действующему законодательству, в том числе, закону о рекламе, вся ответственность согласно пункту 4.4. Договора начиная с момента подготовки текста sms-сообщения, их редактирования и последующей отправки несет ООО «Прометей».

Также в управление поступили документы и сведения от ООО «Прометей», из анализа которых следует, что заказчиком вышеназванного смс-сообщения является индивидуальный предприниматель <...>, с которым ООО «Прометей» заключило договор № 2606/2014 от 26 июня 2014г. ООО «Прометей» указывает, что ООО «Прометей» предоставляет программное обеспечение заказчикам для

рассылки смс-сообщений, ип <...> в.м. сам определяет текст для рассылки и абонентов, которым посылаются смс-сообщения. Также ООО «Прометей» указывает, что по договору №2606/2014 от 26 июня 2014г. Вся ответственность ип <...> берет на себя.

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов следует, что вышеназванное смс-сообщение отправлено ип <...> на основании договора № 2606/2014 от 26 июня 2014г., заключенному с ООО «Прометей», согласно которому ООО «Прометей» за плату предоставило ип <...> услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течении определенного периода. В свою очередь ООО «Прометей» отправило названное смс-сообщение посредством предоставленного ему ЗАО «Астрахань-gsm» подключение к оборудованию ЗАО «Астрахань-gsm» для отправки коротких текстовых сообщений. В свой черед ЗАО «Астрахань-gsm» осуществило доставку данного сообщения до заявителя.

Таким образом, рекламодателем являются ЗАО «Астрахань-gsm», ООО «Прометей», ип <...>

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 рекламодатель.

В связи с необходимостью всестороннего, объективного и полного исследования доказательств по делу № 08- 234/2014, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, необходимостью привлечения к участию в деле других лиц, в соответствии с пунктом 34 правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе, комиссия

Определила:

1.отложить рассмотрение дела №08- 234/2014.

2. Назначить рассмотрение дела на 24 декабря 2014 г. В 14 часов 35 мин. По адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2 этаж, зал заседаний.

3.привлечь к участию в рассмотрении дела индивидуального предпринимателя <...> (<...>) в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения федерального закона «о рекламе».

4.ип <...> в срок до 17 декабря 2014 г. Представить следующие заверенные копии документов и сведений:

Копию паспорта (старая с ф.и.о., датой и местом рождения, страница с адресом регистрации);

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.

5.000 «Прометей» в срок до 17 декабря 2014 г. Представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

Информацию о том, каким образом ООО «Прометей» осуществляет контроль за соблюдением части 1 статьи 18 федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «о рекламе» при предоставлении услуг третьим лицам по отправке смс-сообщений и в частности при предоставлении таких услуг ип <...> на основании договора №2606/2014 от 26 июня 2014г.;

Всю имеющуюся информацию о ип <...>, в том числе информацию о контактах (почтовый адрес (в случае, если с данным лицом ведется переписка по почте), адрес электронной почты, по которой ведется переписка с данным лицом, контактный телефон);

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.

6. ЗАО «Астрахань-gsm» в срок до 17 декабря 2014 г. Представить следующие заверенные копии документов и сведений:

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

Информацию о том, каким образом ЗАО «Астрахань-gsm» осуществляет контроль за соблюдением части 1 статьи 18 федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «о рекламе» при предоставлении услуг третьим лицам по массовой отправке смс-сообщений и в частности при предоставлении таких услуг ООО «Прометей» на основании договора № 06-02-02/184 от 26.08.2013г.;

Информацию о том, продолжает ли ЗАО «Астрахань-gsm» оказывать услуги по передаче смс-сообщений по договору № 06-02-02/184 от 26.08.2013г. ООО «Прометей».

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 законных представителей ЗАО «Астрахань-gsm», ООО «Прометей» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08- 234/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе обязательна.

Явка ип <...> или представителя с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-234/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе обязательна.