

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

<...>

рассмотрев дело № 08-373/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе 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. №1195/ж от 19.05.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 18.05.2014 г. в 14 часов 18 минут, на мобильные номера: <...>с номера +79023820417, смс-центр +79585559997, с текстом следующего содержания: «Кондиционеры продажа, Установка тел. 2033216».

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 «МТТ».

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 мобильные номера <...>, 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 «МТТ» (№ РБ-08/7968 от 10.06.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «МТТ» были представлены письменные пояснения (№ 6769 от 03.07.2014г.), исходя из которых установлено, что данная смс-рассылка осуществлена в соответствии с заключенным между ОАО «МТТ» и ООО «Мостелеком» Договором №26-2925 от 28 ноября 2012г., МТТ» предоставило ООО «Мостелеком» техническую возможность самостоятельной отправки смс-сообщений, которые отправлялись ООО «ДЕВИНО Мостелеком» через смс-центр с номером +79585559997, принадлежащий ОАО «МТТ».

ОАО «МТТ» указывает, что не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования заканчивая отправкой абонентам, а является лишь техническим каналом для передачи смс-сообщений ООО «Мостелеком», всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс-сообщений и их содержание в полном объеме несет ООО «Мостелеком». Дополнительно ОАО «МТТ» сообщает, что никаких договорных отношений ОАО «МТТ» с рекламодателями на распространение вышеуказанной рекламы не имеет.

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов установлено, что ОАО «МТТ» предоставило ООО «Мостелеком» доступ для отправки смс-сообщений, а также оказывало услуги по приему, обработке, передаче смс-сообщений абонентам операторов мобильных сетей от ООО «Мостелеком». Установлено, что названная смс-рассылка произведена ООО «Мостелеком» на основании Договора, соответственно, ОАО «МТТ» не просто фактически довело вышеназванное смс-сообщение до заявителя, но и осуществило техническое обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ООО «Мостелеком».

Невозможность ОАО «МТТ» контролировать содержание смс-сообщений, передаваемых чрез оборудование ОАО «МТТ», 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, рекламораспространителями являются ОАО «МТТ» и ООО «Мостелеком».

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 соответствии с 3 абзацем пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным

органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

Производство по делу №08-373/2014 приостановить до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.