

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

<...>

рассмотрев дело № 08-366/2014, 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. №1124/ж от 13.05.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 27.04.2014 г. в 11 часов 08 минут, на мобильные номера: <...>с номера +79500522698, смс-центр +79585559997, с текстом следующего содержания: «Честные скидки на VIP-сумки! Burberry, LV, Prada от 9 990р. 55bag.ru».

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 следующие документы (№ 6769 от 03.07.2014г.) из анализа представленных ОАО «МТТ» документов установлено, что лицом, осуществившем распространение вышеназванного смс-сообщения, является ООО «Сапсан». ОАО «МТТ» в рамках договора № SMS 019-00-SMS-14/7500 от 13 января 2014г. (далее – Договор), заключенного с ООО «Сапсан», предоставило ООО «Сапсан» техническую возможность самостоятельной отправки смс-сообщений, которые отправлялись через смс-центр с номером +79585559997.

ОАО «МТТ» указывает, что в соответствии с пунктом 3.1.2. Договора ООО «Сапсан» обязалось не использовать смс-центр для передачи спама (не запрошенное получателем сообщение рекламного характера), а рассылать смс-сообщения только желаемые к получению адресатом. Также ОАО «МТТ» отмечает, что в соответствии с пунктом 7.2. Договора ОАО «МТТ» 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 «Сапсан», всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс-сообщений и их содержание в полном объеме несет ООО «Сапсан».

Управлением получены документы и сведения от ООО «Сапсан», из анализа которых следует, что отправителем вышеназванного смс-сообщения является индивидуальный предприниматель <...> которому, согласно условиям заключенного между ним и ООО «Сапсан» договора № 935 на оказание услуг от 01.12.2013г., оказываются за плату услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода. ООО «Сапсан» оказывает ИП <...> услуги в соответствии с Правилами предоставления услуг и действующими Тарифами. ООО «Сапсан» указывает, что ИП <...>. обязуется использовать Услуги в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено Оператору в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на ее получение. ООО «Сапсан» дополнительно указывает, что вины ООО «Сапсан» в том, что с помощью ее программных средств осуществляется нарушение законодательства о рекламе, нет.

Исходя из анализа представленных в материалы дела документов установлено, что названное смс-сообщение отправлено ИП <...> посредством предоставленного ему ООО «Сапсан» доступа к программному приложению. В свою очередь ООО «Сапсан» направило данное смс-сообщение на основании договора № SMS 019-00-SMS-14/7500 от 13 января 2014г., с использованием предоставленного ему ОАО «МТТ» технического доступа для отправки смс-сообщений. ОАО «МТТ» в свой черед осуществило доставку этого сообщения на абонентский номер заявителя. Соответственно, ОАО «МТТ», ООО «Сапсан» не просто фактически довели вышеназванное смс-сообщение до заявителя, но и осуществили техническое

обеспечение возможности ретрансляции сообщений со стороны ИП <...>.

Наличие в договоре соглашения об ответственности за рассылки несогласованных рекламных сообщений, во-первых, не исключает обязанности самих ОАО «МТТ», ООО «Сапсан» 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, ИП <...> является рекламораспространителем.

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 №08-366/2014 приостановить до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.