

Определение о прекращении производства по делу №08-554/2014

Исх. РБ-08/4339 от 24.03.2015

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» (109004, г. Москва, ул. В. Радищевская, д. 9а), ООО «ИКС-ФИТ ПРОДЖЕКТ» (127572, г. Москва, ул. Угличская, 12, 1; ИНН: 7715572584) 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 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 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.

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.

Управлением у ООО «ЭКСПЕРТ», ООО «ИКС-ФИТ ПРОДЖЕКТ» были запрошены документы необходимые для разрешения настоящего дела. Ответа на данный запрос ООО «ЭКСПЕРТ», ООО «ИКС-ФИТ ПРОДЖЕКТ» не представили. От установления факта наличия либо отсутствия согласия абонента на получение данного смс-сообщения зависит принятие комиссией решения о законности или незаконности распространения данного смс-сообщения. Также, без получения сведений от ООО «ЭКСПЕРТ», ООО «ИКС-ФИТ ПРОДЖЕКТ» невозможно однозначно установить лицо, которое фактически осуществило рассылку рассматриваемого смс-сообщения. В связи с чем Управлением предпринимаются соответствующие меры административного воздействия в отношении названных лиц.

Согласно ст. 13 Федерального закона РФ «Об оперативно-розыскной деятельности», Федерального закона РФ «О ФСБ» и Уголовно-процессуального Кодекса РФ, антимонопольный орган не относится к уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, что ограничивает возможности Управления по получению необходимых сведений (информации).

Исходя из вышеизложенного, ввиду истечения сроков рассмотрения дела определенных пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе (далее – Правил), а также невозможностью установления рекламораспространителя по тексту смс-сообщения, учитывая то, что Управлением были предприняты исчерпывающие меры по установлению ответственного лица за данное правонарушение, руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил, Комиссия

определила:

Производство по делу № 08-554/2014 прекратить.