

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

<...>

Рассмотрев дело № 08-528/2014, по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе в отношении ООО «ОСК» (115114, г. Москва, ул. Летниковская, 10, стр.1; инн: 7705658056) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 23.07.2014 г. В 13 часов 36 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера heyvus+ с текстом, смс-центр +79272909093 следующего содержания: «только 5дней-6мес.фитнеса от 2700р., школьникам 3м.-1200р. 89033051177»,

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. № 1756/ж от 24.07.2014г.) О проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 23.07.2014 г. В 13 часов 36 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера heyvus+ с текстом, смс-центр +79272909093 следующего содержания: «только 5дней-6мес.фитнеса от 2700р., школьникам 3м.-1200р. 89033051177».

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 «Мегафон».

Авс/ def	От	До	Емкость	Оператор	Регион
927	2900000	2999999	100000	Мегафон	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 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 направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «Мегафон» (исх.: рб-08/10999 от 01.08.2014.)

В ответ на запрос информации управлению от ОАО «Мегафон» представлены документы и сведения (вх. № 8548 от 18.08.2014г.), из анализа которых следует, что распространение вышеназванного сообщения осуществляло ООО «ОСК» в рамках заключенного с ЗАО «Мегалабс» договора № мр - оск-011113 от 01.11.2013г. (далее – договор). ООО «Мегафон» поясняет, что по данному договору ЗАО «Мегалабс» обязуется оказывать ООО «ОСК» услуги по размещению рекламных и информационных материалов с помощью каналов коммуникации сервиса «мобильная реклама». Также ОАО «Мегафон» указывает на то, что в соответствии с пунктом 4.7 договора при размещении рекламных материалов среди абонентов ООО «ОСК» гарантирует полученное и надлежащим образом оформленное согласие адресата на получение рекламы. В соответствии с пунктом 1.7 приложения № 4 к договору, заказчик обязуется получить согласие у абонентов, среди которых предполагается размещение рекламных информационных материалов в канале sms/mms –сообщений.

Из представленных ООО «ОСК» документов и сведений (вх. № 10076 от 23.09.2014г.) следует, что на номер заявителя направлялось смс-сообщение со стороны ООО «Девино Телеком». ООО «ОСК» указывает, что сообщение на номер заявителя было перенаправлено техническими мощностями ООО «ОСК» на основании договора №sms-38/12-13 от 01.12.2013г., заключенного между ООО «ОСК» и ООО «Девино Телеком», в соответствии с которым клиенту предоставлена услуга использования программного обеспечения ООО «ОСК» для отправки смс-сообщений своим клиентам. ООО «ОСК» дополнительно указывает, что ООО «Девино Телеком» в соответствии с условиями договора обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой, получатель предварительно отказался.

Таким образом, ООО «ОСК», ЗАО «Мегалабс», ОАО «Мегафон», ООО «Девино Телеком» являются рекламораспространителями.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 федерального закона «о рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства российской федерации, является ненадлежащей.

Из положений части 7 статьи 38 федерального закона «о рекламе» следует, что за

нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 закона «о рекламе», ответственность несет рекламодатель.

Закон «о рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

ООО «Девино Телеком» представило анкету клиента для активации дисконтной карты, из анализа которой следует, что абонент <...> дал свое согласие на получение смс-сообщений. Таким образом, в действиях ООО «ОСК», ЗАО «Мегалабс», ОАО «Мегафон», ООО «Девино Телеком» по доведению вышеназванного смс-сообщения до заявителя отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 18 закона «о рекламе».

Ввиду неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства российской федерации о рекламе, руководствуясь абзацем «а» пункта 36 правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе, комиссия

Определила:

Производство по делу № 08-528/2014 прекратить.