

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

<...>

рассмотрев дело № 08-509/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ЗАО «Ярославль-GSM» (150000, г. Ярославль, ул. Свободы, 18; ИНН: 7610042413), ООО «Комтерра» (629003, Ямало-ненецкий автономный округ, г. Салехард, ул. Ангальский мыс, 39, А, 4; ИНН: 5611067833), Некоммерческого Партнерства «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» (423826, РТ, г. Набережные Челны, ул. Шамиля Усманова, 139, 203; ИНН: 1650153292) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 11.06.2014 г. В 12 часов 19 минут, на мобильный номер <...> +<...> с номера +79022295113, смс-центр +79023708299 с текстом следующего содержания: «Дорогие друзья! Приятные покупки к наступающим праздникам со скидкой для каждого покупателя! Энотека Бархатный стол 3/01, 11/14 и 52/20»,

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. № 1441/ж от 11.06.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 11.06.2014 г. В 12 часов 19 минут, на мобильный номер <...> +<...> с номера +79022295113, смс-центр +79023708299 с текстом следующего содержания: «Дорогие друзья! Приятные покупки к наступающим праздникам со скидкой для каждого покупателя! Энотека Бархатный стол 3/01, 11/14 и 52/20».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.05.2014., 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».

ABC/DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
902	3700000	3799999	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-08/8568 от 23.06.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «СМАРТС» представлены письменные пояснения (вх. № 7136 от 11.07.2014г.), исходя из которых установлено, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, а согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM».

Из представленных ЗАО «Ярославль-GSM» документов и сведений (вх. 9455 от 09.09.2014г) следует, что номер <...> , с которого данное смс-сообщение было отправлено, закреплен за ООО «Комтерра». Так, ЗАО «Ярославль-GSM» указывает, что между ЗАО «Ярославль-GSM» и ООО «Комтерра» заключен договор № 1315 от 18.12.2013 г. (далее – Договор), предметом которого является предоставление ООО «Комтерра» возможности доступа к сервисам ЗАО «Ярославль-GSM» и осуществления технической поддержке оказываемых услуг. Указанный договор заключен в целях предоставления ООО «Комтерра» возможности своим клиентам отправлять пользовательские сообщения. Так, согласно пункту 2.1 договора ЗАО «Ярославль-GSM» предоставляет ООО «Комтерра» услугу по приему смс-сообщений и доставке их на мобильные терминалы абонентов собственной и других сетей транзитом через сеть ЗАО «Ярославль-GSM». Также ЗАО «Ярославль-GSM» поясняет, что по условиям Договора ООО «Комтерра» самостоятельно осуществляло рассылку смс-сообщений, тексты которых, по всей видимости, поставляли его контрагенты. ООО «Комтерра» самостоятельно пользуется данной услугой связи, посредством технической возможности, которую обеспечивает оператор. Таким образом, по условиям Договора ООО «Комтерра» использует оборудование ЗАО «Ярославль-GSM» (Шлюз Платформы смс-центра, являющийся техническим средством связи), через которое осуществляется передача

информации между абонентами. Дополнительно ЗАО «Ярославль-GSM» указывает на то, что ЗАО «Ярославль-GSM», обеспечивая техническую возможность использования данной услуги, фактически является средством, через которое абоненты могут обмениваться текстовой информацией в виде приема/передачи коротких текстовых сообщений, следовательно, оператор связи в этом случае не несет ответственности за содержание текстового сообщения, и не может прекратить оказание данной услуги, если только абонент сам не обратится к нему с таким заявлением (в устной или письменной форме).

Управлением получены документы и сведения от ООО «Комтерра» (вх.№ 10637 от 07.10.2014г.) из анализа которых следует, что отправка вышеуказанного смс-сообщения осуществлена ООО «Софт Профи» на основании договора № 1520 от 01.05.2014г., заключенного с ООО «Комтерра». ООО «Комтерра» указывает, что между ООО «Софт Профи» и ООО «Комтерра» заключен договор на оказание услуг по предоставлению ООО «Софт Профи» технической возможности создавать и отправлять третьим лицам смс-сообщения.

Также в Управление поступили документы и сведения от ООО «СофтПрофи» (вх. № 12315 от 17.11.2014г.), из анализа которых следует, что названное смс-сообщение отправлено Некоммерческим Партнерством «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» на основании договора №ДУ 161112/01 от 16.11.2012г. (далее – Договор) заключенного между ООО «СофтПрофи» и Некоммерческим Партнерством «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт».

ООО «СофтПрофи» поясняет, что по условиям Договора ООО «СофтПрофи» предоставляет Некоммерческому Партнерству «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке Коротких и Длинных смс-сообщений по сети оператора. Услуга предоставляется через веб-кабинет и по стандартным протоколам обмена информацией в сети интернет. ООО «СофтПрофи» указывает на то, что оно предоставляет только доступ к программному приложению на основании Договора. Также ООО «СофтПрофи» указывает, что ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс, никаких рассылок не производит. Некоммерческое Партнерство «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия начиная с момента подготовки его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

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 рекламораспространитель.

Некоммерческому Партнерству «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» представило анкету обладателя дисконтной карты «Бархатный Слон», из анализа которой следует, что абонент +<...> дал свое согласие на получение смс-сообщений. Таким образом, в действиях ЗАО «Ярославль-GSM,

ООО «Комтерра», Некоммерческого Партнерства «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт», ООО «СофтПрофи» 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 № 08-509/2014 прекратить.