ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 05-01/07-15/РЗ

14 мая 2015 года

г. Смоленск

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

Председатель

Комиссии:

<...>,

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 05-01/07-15/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие представителей индивидуального предпринимателя <...>, ООО «БТС», ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ЗАО «Ростовская сотовая связь» и заявителя <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 17.02.2015 по электронной почте поступило заявление гражданина <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано что 15.02.2015 в 12:12 с номера SMS-центра +79043490004 от отправителя под именем «Aidadom» на его абонентский номер <...>, поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Это любовь! Таунхаус от 15 тр/месяц! Рассрочка 0 6401640 aidom.ru».

В своем заявлении <...> указывает, что не давал отправителю SMS-рекламы разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»). Скриншот телефона с указанной рекламой предоставлен.

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 настоящего Федерального закона возложена на рекламодателя. Согласно статье 3 Закона «О рекламе» рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Смоленским УФАС России 17.03.2015 в отношении ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/07-15/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела № 05-01/07-15/РЗ назначено на 08.04.2015. В ходе рассмотрения 08.04.2014 дела № 05-01/07-15/РЗ Комиссия Смоленского УФАС

России, проанализировав все представленные документы, пришла к выводу о том, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо заменить ненадлежащее лицо надлежащим и привлечь к участию в деле ООО «БТС», как лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением Смоленского УФАС России от 10.04.2015 дело № 05-01/07-15/РЗ было продлено до 17.05.2015 и назначено к рассмотрению на 27.04.2015 в 11 час.45 мин. В Определении у ООО «БТС» были запрошены документы и информация, необходимые Комиссии Смоленского УФАС России для принятия обоснованного решения по существу дела. В ходе рассмотрения 27.04.2014 дела № 05-01/07-15/РЗ Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

ООО «БТС» письмом от 25.04.2015 № 2201 был представлен договор № ДУ0211/14 возмездного оказания услуг от 02.11.2014, согласно которому, ООО «БТС» (далее – Исполнитель) предоставляет за плату индивидуальному предпринимателю Склярору Б.Р. (далее – Заказчик) услугу «Доступ к Программному приложению». На основании пункта 3.5 договора, Заказчик обязан не нарушать законодательства Российской Федерации, в частности Закона «О рекламе». В соответствии с пунктом 3.6 договора, Заказчик обязан гарантировать наличие предварительного согласия абонентов или адресатов на обработку персональных данных и получение SMS-сообщений у клиентов Заказчика. Согласно пункту 3.11 договора, Исполнитель вправе прекратить оказание услуги на определенный номер абонента в случае поступления жалобы или отзыва своего разрешения от абонента или по требованию федерального органа. На основании пункта 3.17 договора, Заказчик вправе привлекать третьих лиц (клиентов Заказчика) в качестве своих подчиненных под полную ответственность Заказчика за их действия. В соответствии с пунктом 6.1 договора, Заказчик и/или клиенты Заказчика несут полную ответственность за достоверность и содержание информации, размещенной в передаваемом SMS-сообщениях, и ее возможное несоответствие требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе в сфере рекламы.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев все материалы дела № 05-01/07-15/РЗ, пришла к выводу, что для всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу и привлечение к участию в деле индивидуального предпринимателя <...> (адрес государственной регистрации: <...>), в связи с чем необходимо отложить рассмотрение дела № 05-01/07-15/РЗ.

В ответ на Определение Смоленского УФАС России от 29.04.2015, индивидуальный предприниматель <...> представил объяснения по делу № 05-01/07-15/РЗ (вх. № 335/05 от 08.05.2015), в котором сообщил, что 15.02.2015 осуществил рекламную SMS-рассылку следующего содержания: «*Это любовь! Таунхаус от 15 тр/месяц! Рассрочка 0 6401640 aidom.ru*». Указанная реклама распространена индивидуальным предпринимателем <...> через личный кабинет в программном приложении, предоставленном ООО «БТС» на основании договора № ДУ0211/14 возмездного оказания услуг от 02.11.2014 (далее – Договор). Согласно пункту 1 Договора, ООО «БТС» (далее – Исполнитель) предоставляет за плату индивидуальному предпринимателю <...> (далее – Заказчик) услугу «Доступ к

Программному приложению». Услуга подразумевает, что Исполнитель не имеет технической возможности контролировать содержимое передаваемой информации, номера абонентов и подпись. Программное приложение обеспечивает возможность самостоятельного формирования пакета данных и постановку задачи на программное подключение к оператору связи и обмен данными о SMS-сообщениях по согласованным с Заказчиком протоколам обмена сети Интернет и через WEB-интерфейс страниц сайта www.enterix.ru. Поскольку у ООО «БТС» отсутствует техническая возможность контролировать базы абонентов, на которые распространяется SMS-рассылка, а также содержимое передаваемой информации стороны договорились о том, что Заказчик обязан соблюдать законодательство РФ, в частности (в связи со спецификой транзита информации к Оператору – SMS) статей законов «О рекламе» (ст. 18), «О персональных данных» (№ 152-ФЗ), «О связи» (№ 126) и осуществлять рассылку рекламного текста только на номера абонентов, предварительно давших письменное согласие на получение информации рекламного характера.

База адресатов, используемая индивидуальным предпринимателем <...> формируется путем сбора анкет, в которых абоненты изъявили свое желание на получение SMS-сообщений рекламного характера, выражая при этом письменное согласие. Получение согласия абонентов на рассылку рекламной информации происходило в местах массового скопления людей, путем обмена скидочных купонов, действующих в различных магазинах, салонах красоты и т.д. на заполненную анкету о согласии на получение информации по каналам связи (SMS-рассылку) и обработку персональных данных, а также путем получения согласия от абонента на сайте www.sms-vesti.ru, где все желающие могут зарегистрироваться для получения информации о всех специальных предложениях на товары и услуги, предлагаемые в городе, предварительно дав согласие на получение рекламы.

Индивидуальным предпринимателем <...> была представлена копия анкеты о согласии на получение информации по каналам связи (SMS-рассылка) и обработке персональных данных от 31.05.2012, заполненной <...> (абонентом номера телефона <...>). Согласно анкете, <...> выразил свое согласие на получение информации рекламного характера об услугах и акциях ООО «Медиапроект» и его партнеров в виде SMS-сообщений на указанный номер <...> а именно <...>, в том числе и от третьих лиц. База, по которой осуществлялась рассылка спорной рекламы и анкеты-согласия абонента были предоставлены индивидуальному предпринимателю <...> партнером ООО «Медиапроект» на основании агентского договора. Абонент номера <...> с просьбой внести его в стоп-лист не обращался.

Таким образом, на момент осуществления рассылки указанной в заявлении рекламы: «*Это любовь! Таунхаус от 15 тр/месяц! Рассрочка 0 6401640 aidom.ru*» у индивидуального предпринимателя <...> имелось согласие абонента <...> на получение указанной рекламы.

Таким образом, при осуществлении рассылки SMS-сообщения с рекламой: «*Это любовь! Таунхаус от 15 тр/месяц! Рассрочка 0 6401640 aidom.ru*», на абонентский номер телефона <...>, признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе»

отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 05-01/07-15/РЗ прекратить.