

Определение о прекращении производства по делу №08-166/2014

Исх. РБ-08/4810 от 31.03.2015

рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 08-166/2014 в отношении ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4; адрес филиала ОАО «МТС» в Республике Татарстан 420097, РТ, г. Казань, ул. Зинина, д. 10, ИНН: 7740000076), ООО «Бизнес Связь» (197136, г. Санкт-Петербург, ул. Гатчинская, 35, лит. А, пом. 10-Н, ИНН 7838460591) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 26.03.2014 г. в 13 часов 03 минут, на мобильный номер <...> с номера Barsuk, смс-центр +79168960390, с текстом: «Мужской клуб Барсукъ Новая коллекция: Девчонки из столицы! Тел. 2506699»,

Установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) поступило обращение гражданина (вх. № 662/ж от 27.03.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 26.03.2014 г. в 13 часов 03 минут, на мобильный номер <...> с номера Barsuk, смс-центр +79168960390, с текстом: «Мужской клуб Барсукъ Новая коллекция: Девчонки из столицы! Тел. 2506699».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.01.2014., 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 «МТС»:

| ABC/DEF | От | До | Емкость | Оператор | Регион |
|---------|---------|---------|----------|-----------------------|-----------------------------|
| 916 | 0000000 | 9999999 | 10000000 | Мобильные ТелеСистемы | Москва и Московская 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 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 sms-центра +79168960390 - ОАО «Мобильные Теле Системы» (№ РБ-08/4726 от 03.04.2014г.)

Управлением от ОАО «Мобильные ТелеСистемы» получены следующие документы и сведения (вх.№ 3905 от 16.04.2014г.; № 6489 от 27.06.2014г.):

Письменные пояснения (исх. № 0026/14-ю от 15.04.2014; № 0057/14-ю от 27.06.2014г.);

Копия договора об оказании услуг связи №178344833197;

Документы, подтверждающие факт оплаты оказания услуг связи по договору №178344833197.

Из анализа представленных ОАО «МТС» документов установлено, что данная sms-рассылка осуществлена ООО «ЭйТи Энд Ти» в соответствии с заключенным между ОАО «МТС» и ООО «ЭйТи Энд Ти» договором № 178344833197 от 27.10.2013г. (далее – Договор) и дополнительным соглашением № 1 от 19.12.2013г. Так согласно Договору ОАО «МТС» предоставляет абоненту услуги связи и (или) иные сопряженные с ними услуги, оказываемые ОАО «МТС» непосредственно и (или) с привлечением третьих лиц, а ООО «ЭйТи Энд Ти» принимает и оплачивает заказанные услуги.

Согласно дополнительному соглашению № 1 от 19.12.2013г. к Договору, ООО «ЭйТи Энд Ти» подключена услуга «Федеральный sms-номер» - комплекс услуг ОАО «МТС» по передаче, приему и обработке sms-сообщений от ООО «ЭйТи Энд Ти» к пользователям. ООО «ЭйТи Энд Ти» может использовать данную услугу для передачи пользователям ООО «ЭйТи Энд Ти» или его партнеров, по поручению которых действует ООО «ЭйТи Энд Ти», sms-сообщений, связанных с использованием пользователями информационных ресурсов ООО «ЭйТи Энд Ти».

ОАО «МТС» указывает на то, что ОАО «МТС» не является рекламодателем или рекламодателем. Также отмечает, что в соответствии с условиями договора, ООО «ЭйТи Энд Ти» приняло на себя обязательства не осуществлять с помощью услуги несогласованную принудительную рассылку коммерческой, рекламной или иной информации (спам) на электронные почтовые ящики либо абонентские номера пользователей сетей связи, включая, но не ограничиваясь, мобильные сети связи и сеть интернет, не

осуществлять отправку сообщений с использованием услуги в адрес пользователей, не давших соответствующего письменного согласия на прием таких сообщений. ООО «ЭйТи Энд Ти» обязан обеспечить наличие такого письменного согласия.

Согласно данным выписки из ЕГРЮЛ ООО «ЭйТи Энд Ти» с 08.04.2014г. сменило наименование на ООО «Бизнес Связь».

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.

ОАО «МТС» представило анкету обладателя карты НК «Барсук», из анализа которой следует, что абонент <...> дал свое согласие на получение смс-сообщений от НК «Барсук».

Таким образом, в действиях ООО «Бизнес Связь», ОАО «МТС» 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 № 08-166/2014 прекратить.