

Определение о прекращении производства по делу №08-401/2014

Исх. РБ-08/2733 от 27.02.2015

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

<...>

рассмотрев дело № 08-401/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «СМС-оценка» по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента,

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 Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) поступило обращение гражданина (вх. №1176/ж от 15.05.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 15.05.2014 г. в 16 часов 10 минут, на мобильный номер <...> <...>, с номера +79512280566, смс-центр +79272909093 текстом следующего содержания: «Уважаемый покупатель! В Честь 24-летия Корпорации Центр и Сэлдом Вам специальный подарок 2000 руб на покупку электроники и мебели в рассрочку на 30 мес! Успейте до 2 июня! Подробности 8-800-100-3000».

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 +7927909093 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ОАО «МегаФон».

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 «МегаФон» (№ РБ-08/7987 от 10.06.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «МегаФон» были представлены письменные пояснения (№6591 от 30.06.2014г.), исходя из которых ОАО «МегаФон» не заключало договор на SMS-рассылку вышеуказанного сообщения, в связи с этим не представляется возможным предоставить запрашиваемые договоры. По данным ОАО «МегаФон» SMS-сообщение поступило с SMS-центр +79029900003. Указанный SMS-центр принадлежит ЗАО «Енисейтелеком».

В ответ на запрос информации Управлению от ЗАО «Енисейтелеком» были представлены письменные пояснения(№ 11856 от 05.11.2014г.), исходя из которых ЗАО «Енисейтелеком» поясняет, что рассылка вышеуказанного сообщения осуществлялась по средством предоставления абоненту ООО «Мобилфон» услуг подвижной связи, в том числе услуги по передачи по сети подвижной связи коротких текстовых сообщений, на основе договора об оказании услуг связи №1546/49 от 30.12.2010.

Управлением от ООО «Мобилфон» получены документы и сведения, а также письменные пояснения (вх. №437 от 15.01.2015г.), из анализа которых установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «СМС-оценка» на основании заключенного между ООО «СМС-оценка» и ООО «Мобилфон» договора № 106/11 от 17.02.2011г, согласно которому ООО «Мобилфон» оказывает комплекс услуг ООО «СМС-оценка» по организации отправки смс-сообщений посредством своих аппаратно-программных средств.

В итоге, ООО «Мобилфон» предоставило ООО «СМС-оценка» подключения для отправления смс-сообщений по протоколу SMPP v.3.4., которые для идентификации используют идентификаторы системы (SysID): sms_ocenka1, sms_ocenka2, sms_ocenka3, sms_ocenka4, sms_ocenka5, sms_ocenka6. ООО «Мобилфон» указывает на то, что названное смс-сообщение отправлено с SMPP-соединения с идентификатором подключения, принадлежащего ООО «СМС-оценка».

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.

Управлением от ООО «СМС-оценка» были запрошены документы необходимые для разрешения настоящего дела. Ответа на данный запрос ООО «СМС-оценка» не представило в связи, с чем Управлением предпринимаются соответствующие меры административного воздействия в отношении названного лица. Так, 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 «СМС-оценка» невозможно однозначно установить лицо, которое фактически осуществило рассылку рассматриваемого смс-сообщения.

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 № 08-401/2014 прекратить.