

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/05/18-2027/2023

«11» января 2024 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 054/05/18-2027/2023, возбужденное по факту получения заявителем на номер телефона 8-983-312-38-76, смс-сообщения рекламного характера от отправителя «Т-Media» 30.08.2022г. в 19:27 без предварительного согласия, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствии:

- заявителя – физическое лицо (не явился);
- представителя ООО «Медиа технолоджи» (не явился),
- ИП Тадевосяна (не явился),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 15101-ИП/23 от 21.08.23) по факту получения заявителем смс-сообщения рекламного характера без предварительного согласия.

Как указывается в заявлении на номер телефона заявителя 8-983-312-38-76 от отправителя «Т-Media» 30.08.2022г. в 19:27 поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Семинары в Дубае и Стамбуле. Бизнес с третьими странами. <...>*

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения

в оборот.

Поскольку рассматриваемое смс-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (мероприятию – семинары в Дубае и Стамбуле), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

В соответствии со ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «МТС», буквенный идентификатор T-Media выделен ООО «СМС Трафик» на основании договора от 12.12.2017г.

В соответствии с ответом ООО «СМС Трафик», инициатором рассылки данного SMS-Сообщения является ООО «Новые Телекоммуникации» (ОГРН: 1131690064582, юридический адрес: 420111, Казань, ул. Пушкина, 42а, оф. 3).

Между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «Новые Телекоммуникации» (Заказчик) был заключен договор №492/16 от 26.09.2016 г. (далее - Договор). В соответствии с п. 2.1 указанного Договора, Исполнитель обязуется оказывать Заказчику услуги доступа к Системе (далее - Услуги), а Заказчик обязуется оплачивать Услуги на условиях, предусмотренных Договором.

ООО «СМС Трафик» не может самостоятельно получить предварительное согласие абонентов на направление им сообщений или каким-либо образом взаимодействовать с абонентами, т.к. не состоит в договорных отношениях с абонентами, самостоятельно не взаимодействует с ними, не предоставляет абонентам товары/работы/услуги, не участвует в формировании сообщений, в том числе рекламных сообщений, и не распространяется рекламу чьих-либо товаров, работ, услуг.

В случае получения информации о том, что абонент против получения рассылки сообщений от указанного Заказчика, ООО «СМС Трафик» сообщает об этом Заказчику и прекращает рассылку.

Предварительная проверка невозможна, поскольку автоматизированная система не позволяет ООО «СМС Трафик» проверять список номеров и текст сообщений, они отправляются в зашифрованном виде к оператору или следующему посреднику для направления оператору.

Все данные, полученные от Заказчика, которые хранятся на ресурсах ООО «СМС Трафик», хранятся в зашифрованном виде, обрабатываются автоматически, в соответствии с требованиями законодательства о соблюдении тайны переписки и защиты персональных данных.

Для целей защиты абонента от несанкционированной рассылки сообщений договором с Заказчиком предусмотрена ответственность за направление смс-сообщения без предварительного согласия. ООО «СМС Трафик» требует от клиента гарантировать получение согласия, так как самостоятельно оно этого реализовать не может.

19.10.2023г. ООО «Новые Телекоммуникации» представлены пояснения и документы (вх. № 19497-ЭП/23, № 19592-ЭП/23), согласно которым рассматриваемое смс-сообщение было инициировано клиентом заказчика ООО «Новые Телекоммуникации» - ООО «Медиа технолоджи». Между ООО «Новые Телекоммуникации» и ООО «Медиа технолоджи» заключен договор № 21062016-NT-P-1 от 21.06.2016, согласно которому ООО «Новые Телекоммуникации» предоставляет ООО «Медиа технолоджи» услуги по передаче смс-сообщений через систему ООО «Новые Телекоммуникации», доступ к которой обеспечивается либо путем авторизации на сайте «НТК», либо посредством безопасных протоколов передачи данных.

Кроме того, ООО «Новые Телекоммуникации» сообщило, что в ответ на запрос Общества, ООО «Медиа технолоджи» представило пояснения, согласно которым инициатором рассылки является ИП Тадевосян.

Также ООО «Новые Телекоммуникации» приложено письмо ИП Тадевосяна в адрес ООО «Медиа технолоджи», согласно которому абонент с номером 8-983-312-38-76 числится в базе данных ИП Тадевосяна, как клиент, давший согласие на обработку персональных данных. Номер абонента был добавлен в базу около 3 лет назад, и первичную информацию с согласием ИП Тадевосян предоставить не может, так как данные были утеряны. По жалобе проведена проверка и номер данного абонента заблокирован и удален из действующей базы рассылок.

Таким образом, рекламодателем, осуществившим отправку рассматриваемого смс-сообщения, является ИП Тадевосян. Следовательно, своими действиями ИП Тадевосян нарушил требования ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Поскольку в своих пояснениях ИП Тадевосян сообщил о прекращении обработки персональных данных заявителя, и исключении его номера телефона из рекламных рассылок, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе нецелесообразным.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Кроме того, Новосибирское УФАС России отмечает, что согласно ст. 4.5 КоАП РФ, срок давности, административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ составляет 1 год.

В соответствии с материалами дела, датой совершения рассматриваемого нарушения является 30.08.2022г. Следовательно, в настоящий момент срок давности привлечения ИП Тадевосяна к административной ответственности истек.

В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств, а именно истечения срока давности привлечения к административной ответственности.

Таким образом, производство по делу об административном правонарушении в отношении ИП Тадевосяна не может быть начато.

Нарушения Закона «О рекламе» в действиях ООО «Медиа технолоджи» Новосибирским УФАС России не установлено.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на номер телефона заявителя 8-983-312-38-76 от отправителя «Т-Media» 30.08.2022г. в 19:27 следующего содержания: *«Семинары в Дубае и Стамбуле. Бизнес с третьими странами. <...>»,* ненадлежащей рекламой,

а ИП Тадевосяна (ОГРНИП: 316784700209739, ИНН: 380413540737, дата присвоения ОГРНИП: 05.07.2016) нарушившими требования

ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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;

2. Не выдавать ИП Тадевосяну предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном

статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности.

Решение изготовлено в полном объеме «17» января 2024г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.