

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

<...>

рассмотрев дело № 08-179/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ОАО «СМАРТС» (443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, стр. 2, ИНН: 6311008571), ООО «Прометей» (414040, Астраханская область, г. Астрахань, ул. Победы, 41, Офис 47; ИНН: 3025008254), индивидуального предпринимателя <...> (<...>) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 12.02.2014 г. в 14 часов 10 минут, на мобильный номер <...> с номера +79083689058, с текстом: «14 февраля 25 роз=1599 руб. ТЦ Сувар Плаза, 4 этаж, тел.296-92-49»,

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. № 2953 от 25.03.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 12.02.2014 г. в 14 часов 10 минут, на мобильный номер <...> с номера +79083689058, с текстом: «14 февраля 25 роз=1599 руб. ТЦ Сувар Плаза, 4 этаж, тел.296-92-49».

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 «Мегафон».

ABC/ DEF	От	До	Емкость	Оператор	Регион
927	4000000	4499999	500000	МегаФон	Республика Татарстан (Татарстан)

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, предоставляемые соответствующим рекламодателем.

В целях установления рекламораспространителя Управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «Мегафон» (исх. № РБ-08/6703 от 16.05.2014г.)

Управлением получены письменные пояснения ОАО «Мегафон» (вх. № 5660 от 03.06.2014г.; 8285 от 12.08.2014г.) из анализа которых установлено то, что данная смс-рассылка осуществлена с смс-центра +79023708581, который принадлежит ОАО «СМАРТС».

Из представленных ОАО «СМАРТС» документов (вх. № 7831 от 30.07.2014г.) установлено, что названное смс-сообщение отправлено ООО «Прометей» на основании заключенного между ООО «Прометей» и ОАО «СМАРТС» договора № 01-02-04-826 от 01.10.2013г. (далее – Договор). ОАО «СМАРТС» указывает, что ОАО «СМАРТС» организывает ООО «Прометей» доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу, далее информационную смс-рассылку осуществляет ООО «Прометей» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой должны дать согласие на получение информационных смс-сообщений. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ОАО «СМАРТС» не известен.

Также в Управление поступили документы и сведения от ООО «Прометей», из анализа которых следует, что заказчиком вышеназванного смс-сообщения является индивидуальный предприниматель <...>, с которым ООО «Прометей» заключило договор № 2606/2014 от 26 июня 2014г. ООО «Прометей» указывает, что ООО «Прометей» предоставляет программное обеспечение заказчикам для рассылки смс-сообщений, ИП <...> сам определяет текст для рассылки и абонентов, которым посылаются смс-сообщения. Также ООО «Прометей» указывает, что по договору №2606/2014 от 26 июня 2014г. всю ответственность ИП <...> берет на себя.

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 у ИП <...> были запрошены документы необходимые для разрешения настоящего дела. Ответа на данный запрос ИП <...> не представил. 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 ИП <...> невозможно однозначно установить лицо, которое фактически осуществило рассылку рассматриваемого смс-сообщения.

Из анализа полученного от Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю сообщению (вх. № 13784 от 17.12.2014г.), следует, что Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по РТ неоднократно возбуждались дела по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в отношении ИП <...>, однако на рассмотрение указанное лицо не являлось, направляемые по его юридическому адресу почтовые отправления не получало. Кроме того, сотрудники Пермского УФАС России предпринимались попытки выезда на местонахождение указанного лица и ими было установлено, что по месту регистрации указанное лицо не находится.

ИП <...> в рамках рассмотрения иных дел также не получает корреспонденцию по своему юридическому адресу. В связи с чем Управлением предпринимаются соответствующие меры административного воздействия в отношении названного лица.

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 № 08-179/2014 прекратить.