

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев материалы дела №08-265/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента

Установил:

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. № 999/ж от 25.04.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 07.02.2014 г. в 16 часов 08 минут, на мобильный номер <...>с номера +79625683321, смс-центр +79023708198, с текстом: «В энотеке "Бархатный слон" большое поступление новинок! 3/01, 11/14».

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 «СМАРТС».

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 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 был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер смс-центра +79023708198 - ОАО «СМАРТС» (исх. № РБ-08/6416 от 08.05.2014г.).

В ответ на запрос информации в адрес Управления поступили письменные пояснения ОАО «СМАРТС» (вх. № 5470 от 29.05.2014г.), исходя из которых установлено, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, а согласно технической документации номер <...> закреплен за смс-центром ЗАО «СМАРТС-УФА».

Из представленных ЗАО «СМАРТС-УФА» (вх. № 9399 от 08.09.2014г.) документов и сведений следует, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «СофтПрофи» на основании договора № 10-01-196 от 12.11.2012г. Названный договор заключен между ООО «СофтПрофи» и ОАО «СМАРТС» в лице директора филиала ЗАО «СМАРТС-УФА». ЗАО «СМАРТС-УФА» указывает на то, что ЗАО «СМАРТС-УФА» не является конечным генератором смс-рассылок, а производит техническое сопровождение доставки смс-сообщений и предоставляет доступ к смс-центру ряду компаний, ООО «СофтПрофи» самостоятельно производит все необходимые действия начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая формированием списков абонентов.

Также в Управление поступили документы и сведения от ООО «СофтПрофи» (вх. № 11164 от 17.10.2014г.), из анализа которых следует, что названное смс-сообщение отправлено Некоммерческим Партнерством «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» на основании договора №ДУ 161112/01 от 16.11.2012г. (далее – Договор) заключенного между ООО «СофтПрофи» и Некоммерческим Партнерством «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт».

ООО «СофтПрофи» поясняет, что по условиям Договора ООО «СофтПрофи» предоставляет Некоммерческому Партнерству «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке Коротких и Длинных смс-сообщений по сети оператора. Услуга предоставляется через веб-кабинет и по стандартным протоколам обмена информацией в сети интернет. ООО «СофтПрофи» указывает на то, что оно предоставляет только доступ к программному приложению на основании Договора. Также ООО «СофтПрофи» указывает, что ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс, никаких рассылок не производит. Некоммерческое Партнерство «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия начиная с момента подготовки его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

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.

Определением от 28 ноября 2014 года дело №08-265/2014 было приостановлено в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, в Управление поступило письмо от НП «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» (вх. №57 от 12.01.2015 г.), где было представлено согласие Заявителя на получение рекламной информации по сетям электросвязи.

Поскольку обстоятельства, вызвавшие приостановление производству по делу №08-265/2014 устранены, а также в соответствии с 5 абзацем пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

определил:

- 1.Производство по делу №08-265/2014 возобновить.
- 2.Назначить дело №08-265/2014 к рассмотрению на 17 февраля 2015 г. в 10 час. 30 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

Явка законных представителей ООО «СофтПрофи», НП «Союз Независимых Предпринимателей – Компания Скайнэт» или представителей с доверенностью для участия в конкретном делопроизводстве (№08-265/2014), в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.