

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 06-10.1/12-2015

19 февраля 2015 года г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/12-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Закрытое акционерное общество «Сибирская Сотовая Связь» (далее – ЗАО «Теле2-Омск», Общество) рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ЗАО «Теле2-Омск» (ИНН 5503023606, юридический адрес: ул. 13-я Линия, 37, г. Омск, 644001) – <...> (Доверенность от 13.06.2013);

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из Федеральной антимонопольной службы России поступило заявление гражданина <...>, по факту направления 26.11.2014 в 11:32 часов на его абонентский номер <...> рекламного SMS-сообщения: «Выгодное вложение денег в новостройку. Менделеева 26/1. сот. 507-125», отправитель указан «+79502122748» (SMS-центр +79043490003).

По утверждению заявителя данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закон «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.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, владелец (пользователь) номера +79502122748 является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

На запрос Омского УФАС России ЗАО «Теле2-Омск» представлена информация, из которой следует, что «...номер <...> , с которого поступило указанное смс-сообщение, закреплен за абонентом компании Теле2 – физическим лицом.

При заключении договоров на оказание услуг связи указанный абонент – владелец номера +79502122748, не давал Теле2 согласия на обработку своих персональных данных путем передачи договора оказания услуг связи в УФАС по Омской

области. На момент получения Запроса Теле2 не располагает согласием указанного абонента, оформленного в соответствии с требованиями Закона о персональных данных.

На основании вышеизложенного, наша компания не может представить сведения об абоненте и копию договора услуг связи с абонентом +79502122748».

Одновременно Общество пояснило, что «ЗАО «Теле2-Омск» не заключало с рекламодателем (абонентом, за которым закреплен номер <...>) отдельный договор на распространение 26.11.2014 г. с № 9502122748 рекламы «Выгодное вложение денег в новостройку. Менделеева 26/1. сот.507- 125» на номер <...>.

С указанным абонентом заключен стандартный договор об оказании услуг связи, по которому ЗАО «Теле2-Омск» приняло на себя обязанности осуществлять прием, обработку, передачу, доставку сообщений электросвязи своему абоненту и от абонента.

ЗАО «Теле2-Омск» не получало от рекламодателя (абонента, за которым закреплен номер <...>) отдельную оплату за распространение 26.11.2014 г. с № 9502122748 рекламы «Выгодное вложение денег в новостройку. Менделеева 26/1. сот. 507-125» на номер <...>.

В соответствии с условиями действующего с абонентом договора об оказании услуг связи с лицевого счета абонента была списана плата за услугу — отправка СМС в адрес абонента другой сети по действующим на тот момента времени тарифам ЗАО «Теле2-Омск».

Согласно пункту 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства № 508 от 17.08.2006 (далее - Правила) производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон «О персональных данных») персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

В силу статьи 6 Закона «О персональных данных», обработка персональных данных может осуществляться оператором только с согласия субъектов персональных данных.

В силу статьи 53 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон «О связи») сведения об абонентах и оказываемых им услугах связи, ставшие известными операторам связи в силу исполнения договора об оказании услуг связи, являются информацией ограниченного доступа и подлежат защите в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации.

Сведения об абонентах и оказываемых им услугах связи, ставшие известными операторам связи в силу исполнения договора об оказании услуг связи, являются информацией ограниченного доступа и подлежат защите в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации.

К сведениям об абонентах относятся фамилия, имя, отчество или псевдоним абонента-гражданина, наименование (фирменное наименование) абонента - юридического лица, фамилия, имя, отчество руководителя и работников этого юридического лица, а также адрес абонента или адрес установки окончного оборудования, абонентские номера и другие данные, позволяющие идентифицировать абонента или его окончное оборудование, сведения баз данных систем расчета за оказанные услуги связи, в том числе о соединениях, трафике и платежах абонента.

Предоставление третьим лицам сведений об абонентах-гражданах может осуществляться только с их согласия, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным [законом](#) и другими федеральными законами.

В силу статьи 64 Закона «О связи» операторы связи обязаны предоставлять информацию об абонентах только уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации.

Территориальные органы Федеральной антимонопольной службы России не относятся к органам, уполномоченным осуществлять оперативно-розыскную деятельность.

Согласно разъяснениям ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в случае отказа оператора связи предоставить антимонопольному органу информацию о лице, распространяющем рекламу в сети оператора связи, по причине того, что телефонный номер принадлежит физическому лицу, на основании норм Федерального [закона](#) «О персональных данных», а также Федерального [закона](#) «О связи», гарантирующих неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, антимонопольный орган не наделен полномочиями на понуждение оператора связи к предоставлению данной информации.

Учитывая вышеизложенное, а также тот факт, что у Омского УФАС России отсутствуют данные, свидетельствующие о том, что именно ЗАО «Теле2-Омск» является рекламораспространителем рекламы «Выгодное вложение денег в новостройку. Менделеева 26/1. сот. 507-125», руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с подпунктами «а», «е» пункта 36 Правил, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 06-10.1/12-2015 прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях ЗАО «Теле2-Омск» признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».