

РЕШЕНИЕ

02 июля 2014 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель
Комиссии: Л.Н. Галичина, заместитель руководителя — начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

члены
Комиссии: И.П. Баранова, ведущий специалист - эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

Л.Р. Штепа, специалист 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 35-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») по факту распространения рекламы с номера 2014 без предварительного согласия абонента <...>,

в отсутствие заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие;

в присутствии представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС»), <...>, действующего на основании доверенности от 01 декабря 2013 года, <...>, действующей на основании доверенности от 10 января 2014 года;

в отсутствие заинтересованного лица ООО «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области обратился житель города Челябинска с заявлением о поступлении 21 января 2014 года в 14:33 на его телефонный номер <...> СМС-сообщения с текстом «МТС:

Последнее приглашение награда за преданность в 2013г. <...> выбран для получения 1000 баллов для участия. Приз – «Мерседес-Бенц». Отправьте ДА на 2014! 42,34p/SMS/контент, инфо: 2014.mts.ru» с номера 2014 без его согласия.

Челябинским УФАС России у оператора связи заявителя ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС») запрошены сведения о рекламодателе. Из представленных ОАО «МТС» сведений следует, что СМС-сообщение информационного характера с телефонного номера 2014 направило ОАО «МТС».

По факту поступления абоненту СМС-сообщения с рекламой от отправителя «2014» без его согласия Челябинским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отношении ОАО «МТС».

Из объяснений представителя ОАО «МТС» следует, что ОАО «МТС» является отправителем СМС-сообщения с рекламой и несет ответственность за отсутствие согласия абонентов на получение ими рекламы с номера 2014. Представитель ОАО «МТС» считает, что направленное абоненту СМС-сообщение информационного характера не противоречит законодательству о рекламе, действия ОАО «МТС» соответствовали договору, заключенному с абонентом, а именно пункту 7.6 Условий оказания услуг подвижной связи «МТС». Абонент <...> не отказывался от возможности получения рекламы ни путем подачи письменного заявления ОАО «МТС», ни путем назначения бесплатной услуги «Запрет приема рекламных СМС».

ОАО «МТС» также представлены сведения, о том, что рекламодателем рекламы, распространенной с номера 2014, является ООО «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии». В соответствии с договором, заключенным между ОАО «МТС» и ООО «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии», последний оказывает ОАО «МТС» услуги по продвижению среди его абонентов информационно значимого контента.

Исследовав материалы дела, заслушав лицо, участвующее в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

21 января 2014 года абоненту телефонного номера <...> от ОАО «МТС» поступило СМС-сообщение с рекламой с номера 2014 без его согласия. ОАО «МТС» является оператором связи заявителя и действует в соответствии с Условиями оказания услуг подвижной связи ОАО «МТС».

В силу пункта 7.6 Условий оказания услуг подвижной связи «МТС» абонент вправе выразить свое согласие на возможность получения рекламы от ОАО «МТС» по сетям связи, а также на использование сведений о нем в целях продвижения товаров/работ/услуг, в том числе, путем осуществления прямых контактов с абонентом с помощью средств связи, когда необходимость такого согласия предусмотрена действующими нормативно-правовыми актами. Абонент вправе отозвать данное им согласие в любое время путем направления ОАО «МТС» соответствующего письменного заявления, являющегося неотъемлемой частью договора, либо иным способом, установленным ОАО «МТС». Согласие считается отозванным с момента получения ОАО «МТС» указанного в настоящем пункте заявления.

Вместе с тем, ОАО «МТС» не представило договор на оказание услуг связи, заключенный с абонентом <...>, из чего следует, что у ОАО «МТС» отсутствуют доказательства ознакомления абонента с данными условиями оказания услуг связи «МТС».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального 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.

Содержащиеся в СМС-сообщении сведения: «МТС: Последнее приглашение награда за преданность в 2013г. <...> выбран для получения 1000 баллов для участия. Приз – «Мерседес-Бенц»...», - направлены на привлечение внимания абонента к акции с призом «Мерседес-Бенц», участвовать в которой абонент может, отправив платное СМС-сообщение, с целью формирования, поддержания к ней интереса. Следовательно, такая информация, распространенная с использованием телефонной связи, является рекламой и должна соответствовать требованиям, установленным статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.2.6 договора, заключенного между ООО «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии» и ОАО «МТС», последний обязуется обеспечить проведение массовой рассылки СМС-сообщений рекламного характера в адрес абонентов подвижной связи ОАО «МТС», определенных ОАО «МТС». Следовательно, на основании указанного договора ОАО «МТС» осуществляло распространение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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.

Поскольку заявитель указывает, что не давал своего согласия на распространение ему рекламы по сетям телефонной связи, а ОАО «МТС» не представило доказательства получения такого согласия, реклама признается направленной без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Доводы представителя ОАО «МТС» о том, что абонент <...> не отказывался от получения рекламы, Комиссией не принимаются, поскольку частью 1 статьей 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена обязанность рекламодателя получить предварительное согласие абонента или адресата на получение рекламы.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем указанной рекламы являлся ОАО «МТС» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4) как лицо, осуществившее распространение рекламы путем рассылки СМС-сообщений на телефонный номер <...>.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, содержащую сведения: «МТС: Последнее приглашение награда за преданность в 2013г. <...> выбран для получения 1000 баллов для участия. Приз – «Мерседес-Бенц». Отправьте ДА на 2014! 42,34р/SMS/контент, инфо: 2014.mts.ru», распространенную ОАО «МТС» путем отправки СМС-сообщения абоненту телефонного номера <...> без его предварительного согласия, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ОАО «МТС» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ОАО «МТС» и его должностного лица.

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

Решение изготовлено в полном объеме 15 июля 2014 года.

Председатель Комиссии

Л.Н. Галичина

Члены Комиссии

И.П. Баранова

Л.Р. Штепа