

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

<...>

рассмотрев дело № 08-303/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Армада» (614017, Пермский край, г. Пермь, ул. Тургенева, 12, 62; ИНН: 5906093606), ЗАО «РТ-Мобайл» (127018, г. Москва, ул. Сущевский вал, 26; ИНН: 7715113291), ООО «Юплэй» (453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, 1, Л; ИНН: 59061017760), ООО «ИнфоБип» (109012, РФ, г. Москва, ул. Ильинка, д.4; ИНН: 7703673690), ООО «Мэлон Фэшн Груп» (190103, г. Санкт-Петербург, ул. 10-я Красноармейская, 22; ИНН: 7839326623) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 08.05.2014 г. в 18 часов 25 минут, на мобильные номера <...>, <...> с номера +79084650006, смс-центр +79024780001, с текстом: «С 8 по 14.05 весенняя распродажа в ZARINA! Все по 699/1099/1599 руб.! Платья по 1490, верхняя одежда по 999 руб!»,

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. № 1118 от 13.05.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 08.05.2014 г. в 18 часов 25 минут, на мобильные номера <...>, <...> с номера +79084650006, смс-центр +79024780001, с текстом: «С 8 по 14.05 весенняя распродажа в ZARINA! Все по 699/1099/1599 руб.! Платья по 1490, верхняя одежда по 999 руб!».

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 мобильные номера <...>,<...> 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, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

В целях установления рекламораспространителя Управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «Ростелеком» (исх. № РБ-08/8024 от 11.06.2014г.)

Из анализа представленных ОАО «Ростелеком» документов (вх. № 7250 от 15.07.2014г.) следует, что указанное смс-сообщение отправлено на основании заключенного договора с ООО «Армада» (614017, Пермский край, г. Пермь, ул. Тургенева, 12, 62; ИНН: 5906093606). Так согласно договору об оказании услуг № 410-12 от 27.02.2012 (далее – Договор), заключенному между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», последнему предоставлен доступ к смс-центру ОАО «Ростелеком» для отправки смс-сообщений. В свою очередь, ООО «Армада» предоставляет доступ к названному смс-центру другим, более мелким провайдерам.

ОАО «Ростелеком» указывает, что в рамках заключенного Договора по сигнальным каналам осуществляется пропуск смс-трафика ООО «Армада», соединение между оборудованием ООО «Армада» и ОАО «Ростелеком» осуществляется посредством стандартного протокола SMPP версии 3.4 через internet. ОАО «Ростелеком» предоставляет ООО «Армада» необходимые реквизиты для доступа к услуге отправке смс-сообщений. Также поясняет, что ОАО «Ростелеком» по данному договору оказывает услуги по технической поддержке передачи сообщений через свое оборудование, выполняя техническую функцию передачи сообщений, задача ОАО «Ростелеком» как оператора связи заключается в создании подключения и корректной работе канала связи. При этом ОАО «Ростелеком» не участвует в формировании содержания текста данных смс-сообщений и перечня абонентских номеров, на которые рассылаются смс-сообщения, не осуществляет действия по запуску смс-рассылки, и не является отправителем указанного смс-сообщения. Кроме того, ОАО «Ростелеком» обращает внимание на то, что не имеет возможности оказывать влияние на содержание смс-сообщения и перечень их адресатов, более того, какой-либо контроль за содержанием смс-сообщений будет нарушать тайну связи, охраняемую Конституцией РФ и Федеральным законом «О связи».

ОАО «Ростелеком» указывает, что информацией о номере +79084650006, с которого отправлено вышеназванное смс-сообщение, располагает ООО «Юпэй» (453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, 1, Л; ИНН: 5906101776).

Также ОАО «Ростелеком» отмечает, что с 01.04.2014 года ЗАО «РТ-Мобайл» является универсальным правопреемником ОАО «Ростелеком» в отношении всех его кредиторов и должников по обязательствам, связанным с деятельностью по

оказанию услуг в области подвижной радиотелефонной связи.

В Управление поступили письменные пояснения ЗАО «РТ-Мобайл» (вх. № 9511 от 10.09.2014г.). Согласно которым лицом, осуществившем рассылку вышеназванного сообщения, является ООО «Армада». ЗАО «РТ-Мобайл» указывает, что между ЗАО «РТ-Мобайл» и ООО «Армада» заключен договор об оказании услуг № 410-12 от 27.02.2014г, по которому ЗАО «РТ-Мобайл» оказывает ООО «Армада» услуги по предоставлению технической возможности осуществления отправки смс-сообщений. Также ЗАО «РТ-Мобайл» указывает, что формирование и отправка смс-сообщений осуществляется через пользовательский интерфейс компанией ООО «Армада». При этом ООО «Армада» самостоятельно без участия ЗАО «РТ-Мобайл» определяет содержание смс-сообщений и номера абонентов, на которые рассылаются указанные смс-сообщения. Также ЗАО «РТ-Мобайл» указывает на то, что согласно пункту 3.3.5 ООО «Армада» обязалось не направлять смс-сообщения без получения письменного согласия пользователей, то есть не заниматься рассылкой смс-спама. ЗАО «РТ-Мобайл» также указывает на то, что ЗАО «РТ-Мобайл» не имеет технической возможности знакомиться с содержанием указанных смс-сообщений, а на их содержание распространяются положения закона о тайне связи.

Управлением получены документы и сведения, а также письменные пояснения от ООО «Армада» (вх. № 8953 от 27.08.2014г.) из анализа которых следует, что техническая возможность формирования и направления указанного смс-сообщения предоставлена ООО «Инфобип». Возможность ООО «Инфобип» направления смс-сообщений является результатом ряда последовательных сделок, а именно договора между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», ООО «Армада» и ООО «Юплей», ООО «Юплей» и ООО «Инфобип». ООО «Армада» указывает, что ООО «Армада», иные участники сделок, не имея возможности оказывать какое-либо влияние на содержание такого сообщения и перечень ее адресатов, обеспечивают техническую возможность потребления ООО «Инфобип» услуги по передаче смс-сообщений.

Согласно представленным ООО «Инфобип» документам и сведениям, отправителем вышеназванного смс-сообщения является ОАО «Мэлон Фэшн Груп», которому ООО «Инфобип» на основании Договора оказания услуг №01032010-048 от 01 марта 2011г. предоставило услуги по отправке смс-сообщений.

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 получены документы и сведения от ОАО «Мэлон Фэшн Груп». ОАО «Мэлон Фэшн Груп» поясняет, что 24.08.2013г. абонент <...>, <...> заполнил анкету, содержащую персональные данные (в том числе номер мобильного телефона) и согласие покупателя (абонента) на использование данных анкеты для информационных рассылок. ОАО «Мэлон Фэшн Груп» представило копию данной анкеты, заполненной абонентом <...>, <...>

Таким образом, в действиях ООО «Армада», ЗАО «РТ-Мобайл», ООО «Юплэй», ООО «ИнфоБип», ООО «Мэлон Фэшн Груп» по доведению вышеназванного смс-сообщения до заявителя отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Ввиду неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

определила:

Производство по делу № 08-303/2014 прекратить.