

определение о прекращении производства по делу №08-374/2014

Исх. РБ-08/905 от 27.01.2015

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

<...>

рассмотрев дело № 08-374/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ОАО «Мэлон Фэшн Груп» по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) поступило обращение гражданина (вх. №1230/ж от 21.05.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 20.05.2014 г. в 18 часов 12 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера MFClub, смс-центр +79272909093, с текстом следующего содержания: «В LOVE REPUBLIC -30% на всю новую пляжную коллекцию до 25 мая. Успей!».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.08.2014., 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».

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, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

В целях установления рекламораспространителя Управлением был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «МегаФон» (№ РБ-08/7974 от 10.06.2014г.).

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «МегаФон» представлены документы и сведения (вх. № 6592 от 30.06.2014г.), из анализа которых следует, что распространение вышеназванного сообщения осуществляло ООО «СМС Трафик» в рамках заключенного с ЗАО «МегаЛабс» договора на оказание услуг № МР - СМСТ-311013 от 30.10.2013г. (далее – Договор). ООО «МегаФон» поясняет, что по данному договору ЗАО «МегаЛабс» обязуется оказывать ООО «СМС Трафик» услуги по размещению рекламных материалов и информационных материалов с помощью интерфейса. Интерфейс представляет собой программное средство, используемое ООО «СМС Трафик» и предназначенное для пользования и управления услугой по размещению информационных материалов среди абонентов, давших согласие ООО «СМС Трафик» на получение информационных материалов. Также ОАО «МегаФон» указывает на то, что в соответствии с пунктом 4.7 Договора при размещении рекламных материалов среди абонентов ООО «СМС Трафик» гарантирует полученное и надлежащим образом оформленное согласие адресата на получение рекламы. В соответствии с пунктом 1.7 Приложения заказчик обязуется получить согласие у абонентов, среди которых предполагается размещение информационных материалов в канале SMS/MMS – сообщений, на использование их абонентских номеров. Письменное согласие должно в обязательном порядке содержать абонентский номер <...> по которому абонент дал согласие на получение SMS/MMS –сообщений. Абонентский номер <...> по которому абонент дал согласие на получение SMS/MMS –сообщений, должен быть указан в соответствии с международным форматом. Согласно пункту 2.2. Приложения к договору заказчик обязуется использовать в интерфейсе только те абонентские номера, на которые предполагается рассылка информационных материалов, по которым ООО «СМС Трафик» получено предварительное согласие абонента на такую рассылку. Также ОАО «МегаФон» отмечает, что ОАО «МегаФон» не участвует в процедуре формирования содержания сообщений, списка получателей и отправке сообщений.

От ЗАО «МегаЛабс» Управлению представлены документы и сведения (вх. № 11841 от 05.11.2014г.) из анализа которых следует, что в ходе претензионной работы ООО «СМС Трафик» сообщило, что заказ на размещение сообщения, указанного в Определении, абоненту <...> был осуществлен ЗАО «Связной Загрузка». При этом у ЗАО «Связной Загрузка» этот заказ осуществило ООО «Инфо Бип».

Так же Управлением получены документы от ООО «Инфо Бип» из анализа которых, следует что, данное смс-сообщение было отправлено ОАО «Мэлон Фэшн Групп» на основании договора №105618 от 04.12.2012г., заключенный между ООО «Инфо Бип» и ОАО «Мэлон Фэшн Групп».

Таким образом, ООО «СМС Трафик», ЗАО «МегаЛабс», ЗАО «Связной Загрузка», ООО «Инфо Бип», ОАО «Мэлон Фэшн Групп» являются рекламораспространителями.

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 рекламодатель.

Закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Так же от ОАО «Мэлон Фэшн Групп» получены анкеты данных (вх. №479 от 16.01.2015г.) из анализа анкеты следует, что абонент <...> дал свое согласие на получение информации в виде смс-сообщений. Таким образом, в действиях, ООО «СМС Трафик», ЗАО «МегаЛабс», ЗАО «Связной Загрузка», ООО «Инфо Бип», ОАО «Мэлон Фэшн Групп» 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 № 08-374/2014 прекратить.