

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

<...>

рассмотрев дело № 08-621/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «А1 Системс» 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. №1716/ж от 18.07.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 16.07.2014 г. в 20 часов 39 минут, на мобильный номер<...> с номера +79023869509, смс-центр +79023708085 текстом следующего содержания: «Оплата кредитов в QiWi Терминалах в любое время в любом месте. Доступные кредиты от ОАО УБРИР! Ставки пополам! Только по паспорту! Заполните заявку ubrr.ru/k2 или позвоните 8 800 700 23 70».

Согласно выписке из Российского плана нумерации по состоянию на 01.09.2014., 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 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, предоставляемые соответствующим рекламодателем.

В целях установления рекламораспространителя Управлением был направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> -ОАО «СМАРТС»(№ РБ-08/10592 от 25.07.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «СМАРТС» были представлены письменные пояснения (№ 8487 от 15.08.2014г.), исходя из анализа которых установлено, что данная смс-рассылка осуществлена ООО «А1 Системс» в соответствии с заключенным между ОАО «СМАРТС» и ООО «А1 Системс» договором №01-02-02-262 от 29.07.2010г. которым предусматривается возможность отправления ООО «А1 Системс» смс-сообщений с произвольным цифровым идентификатором в качестве номера абонента-отправителя.

Так же в Управление поступили пояснения и сведения от ОАО «УБРИР» из анализа которых следует, что вышеуказанное смс-сообщение было отправлено ЗАО «КИВИ» согласно договору №140711/СРА/СМС/21439 от 11.07.2014.

В соответствии с условиями договора ЗАО «КИВИ» обязуется осуществлять передачу смс-сообщений физическим лицам.

Таким образом, ООО «А1 Системс» и ЗАО «КИВИ» является 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 рекламораспространитель.

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 рекламораспространителя.

В Управление от ЗАО «КИВИ» получены документы и сведения (вх. №2116 от 18.02.2015г.) из анализа которых установлено, что в ходе претензионной работы ЗАО «КИВИ» сообщило, что абонент <...> в целях оплаты услуг оператора сотовой связи и пополнения счета в платежный терминал, были внесены денежные средства и приняты условия публичной оферты ЗАО «КИВИ» (далее по тексту – «Оферта»).

Согласно пункту п.2.1. Оферты Действия Клиента по использованию автомата самообслуживания для передачи провайдеру данных о платеже на основе указанных Клиентом реквизитов рассматриваются как полный и безоговорочный акцепт оферты Исполнителя путем совершения конклюдентных действий, в соответствии с п.3 ст.438 ГК РФ. Каждый факт передачи данных о платеже с использованием автомата самообслуживания является отдельной сделкой с

Исполнителем, совершаемой на указанных в оферте условиях.

Согласно ст.438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действия по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указанной в оферте. Таким образом, внесение денежных средств в платежный терминал абонентом является выражением согласия и принятием всех содержащихся в оферте условий, в том числе и на получение рекламных сообщений.

В соответствии с п.4.5. Оферты, воспользовавшись Услугой, Клиент подтверждает свое согласие на обработку сведений об абонентском номере и/или адрес электронной почты (e-mail), указанном (-ых) при оплате Услуг, а также о сумме внесенных денежных средств.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что абонент <...>воспользовавшись<...>Услугой, выражает согласие на получение сообщений рекламного и иного характера по сетям электросвязи, в том числе на абонентский номер и/или адрес электронной почты (e-mail), указанный (-ые) Абонента при оплате Услуг.

Таким образом, в действиях «А1 Системс» и ЗАО «КИВИ» 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 № 08-621/2014 прекратить.