

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

<...>

рассмотрев дело № 08-304/2014, 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: 5906101776), ООО «СМС Трафик» (125009, г. Москва, ул. Тверская, 9, стр.7, ИНН: 7705642257), ОАО «Детский мир – Центр» (119415, г. Москва, проспект Вернадского, 37, 3; ИНН: 7729355029) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 13.05.2014г. в 13 часов 50 минут, на мобильный номер <...> с номера +79922001113, смс-центр +79024780001, с текстом: «В Детском Мире до 31 мая кредит 0% переплаты. Забирай сейчас – плати потом! Подробности: ул. Петербургская, 9, ТРК "Детский Мир"»,

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. № 1162 от 14.05.2014г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 13.05.2014г. в 13 часов 50 минут, на мобильный номер <...> с номера +79922001113, смс-центр +79024780001, с текстом: «В Детском Мире до 31 мая кредит 0% переплаты. Забирай сейчас – плати потом! Подробности: ул. Петербургская, 9, ТРК "Детский Мир"».

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 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 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 заключенных договоров с ООО «Армада» (614017, Пермский край, г. Пермь, ул. Тургенева, 12, 62; ИНН: 5906093606) и ООО «Юплэй» (453116, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Глинки, 1, Л.; ИНН: 5906101776). Так согласно договору об оказании услуг № 410-12 от 27.02.2012 (далее – Договор №1), заключенному между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», последнему предоставлен доступ к смс-центру ОАО «Ростелеком». В свою очередь, ООО «Армада» предоставляет доступ к названному смс-центру другим, более мелким провайдером. Установлено, что номер <...>, с которого отправлено вышеназванное смс-сообщение, используется ООО «Юплэй» на основании договора об оказании услуг подвижной связи №6074430 от 20.11.2013(далее – Договор №2), заключенного между ООО «Юплэй» и ОАО «Ростелеком».

ОАО «Ростелеком» указывает, что в рамках заключенного Договора №1 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» также указывает, 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 документы и сведения от ЗАО «РТ-Мобайл» (вх. № 9512 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.

Из анализа дополнительно представленных ЗАО «РТ-Мобайл» документов и сведений (вх. № 9215 от 03.09.2014г.) следует что, отправителем вышеназванного сообщения является ООО «СМС Трафик». ЗАО «РТ-Мобайл» указывает, что лицом имеющим возможность формировать содержание рекламного сообщения, определять его адресатов, а также предпринимать все необходимые меры, направленные на соблюдение законодательства о рекламе, в том числе наличие согласие абонента на получение рекламы, также является ООО «СМС Трафик». В связи с чем, ЗАО «РТ-Мобайл» ходатайствует о замене ЗАО «РТ-Мобайл», как лица, в отношении которого ведется данное дело, на надлежащее лицо – ООО «СМС Трафик».

Управлением получены документы и сведения, а также письменные пояснения от ООО «Армада» (вх. № 8954 от 27.08.2014г.) из анализа которых следует, что техническая возможность формирования и направления указанного смс-сообщения предоставлена ООО «СМС Трафик». Возможность ООО «СМС Трафик» 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 «СМС Трафик». 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 «СМС Трафик» услуги по передаче смс-сообщений.

Также Управлением получены документы и сведения от ООО «СМС Трафик», согласно которым отправителем вышеназванного смс-сообщения является ОАО «Детский мир – Центр». ООО «СМС Трафик» указывает, что ОАО «Детский мир – Центр» инициировало рассылку данных смс-сообщений на основании договора с ООО «СМС Трафик» № 289/12 от 05.06.2012г., в рамках которого ОАО «Детский мир – Центр» предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс-сообщений. Вся модерация и управление смс-рассылкой осуществлялась на стороне ОАО «Детский мир – Центр».

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 «Детский мир – Центр» (вх. № 13759 от 16.12.2014г.). ОАО «Детский мир – Центр» представило анкету участника Бонусной программы, из анализа которой следует, что абонент <...> дал свое согласие на получение информации (акции, распродажи, специальные предложения и другую информацию).

Таким образом, в действиях ООО «Армада», ЗАО «РТ-Мобайл», ООО «Юплэй», ООО «СМС Трафик», ОАО «Детский мир – Центр» 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 № 08-304/2014 прекратить.