

определение о прекращении производства по делу №08-368/2014

Исх. РБ-08/1221 от 30.01.2015

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

<...>

рассмотрев дело № 08-368/2014, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «СМС Трафик» по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента,

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 Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) поступило обращение гражданина (вх. №1119/ж от 13.05.2014 г.) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента 07.05.2014 г. в 14 часов 11 минут, на мобильный номер <...> <...> с номера Maximus, смс-центр +79037011111, с текстом следующего содержания: «Только 9 Мая дарим ПОБЕДАносную СКИДКУ! -69% на все карты! т.5371515».

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 «ВымпелКом».

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 по мобильному номеру <...> <...> 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 рекламодателя Управление было направлено запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...> - ОАО «ВымпелКом» (№ РБ-08/7560 от 02.06.2014г.)

В ответ на запрос информации Управлению от ОАО «ВымпелКом» были представлены письменные пояснения (№ 6702 от 01.07.2014г.), исходя из которых ОАО «ВымпелКом» предоставляет абонентам такую услугу, как «Корпоративные SMS-сервисы», суть которой заключается в возможности для организации самостоятельно отправлять SMS-сообщения со своей компьютерной сети на телефоны своих клиентов, партнеров, а также других операторов сотовой сети. Оператор в свою очередь предоставляет техническую возможность приема-отправки сообщений.

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС Трафик» был заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» №501770140 от 20.11.2013г., а так же дополнительное соглашение №1 от 20.11.2013 г., на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы»

Управлению от ООО «СМС Трафик» получены документы, из анализа которых, данное смс-сообщение было отправлено ООО «СмартТелеком», согласно договору №318/11 от 01.09.2011г., заключенного между ООО «СМС Трафик» и ООО «СмартТелеком».

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.

ООО «СмартТелеком» не представило запрошенные Управлением необходимые для разрешения настоящего дела документы и сведения, в связи с чем Управлением предпринимаются соответствующие меры административного воздействия в отношении названного лица.

Управлением от ООО «СмартТелеком» были запрошены документы необходимые для разрешения настоящего дела. Ответа на данный запрос ООО «СмартТелеком» не представило. Так, от установления факта наличия либо отсутствия согласия абонента на получение данного смс-сообщения зависит принятие комиссией решения о законности или незаконности распространения данного смс-

сообщения. Также, без получения сведений от ООО «СмартТелеком» невозможно однозначно установить лицо, которое фактически осуществило рассылку рассматриваемого смс-сообщения.

ООО «СмартТелеком» в рамках рассмотрения иных дел также не получает корреспонденцию по своему юридическому адресу. В связи с чем Управлением предпринимаются соответствующие меры административного воздействия в отношении названного лица.

Согласно ст. 13 Федерального закона РФ «Об оперативно-розыскной деятельности», Федерального закона РФ «О ФСБ» и Уголовно-процессуального Кодекса РФ, антимонопольный орган не относится к уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, что ограничивает возможности Управления по получению необходимых сведений (информации).

Исходя из вышеизложенного, ввиду истечения сроков рассмотрения дела определенных пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правил), а также невозможностью установления рекламораспространителя по тексту смс-сообщения, учитывая то, что Управлением были предприняты исчерпывающие меры по установлению ответственного лица за данное правонарушение, руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил, Комиссия

определила:

Производство по делу № 08-368/2014 прекратить.