



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ о прекращении рассмотрения дела № 42

06 сентября 2016 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе, утвержденном Приказом №215 от 19.08.2016:

М.А. Анисимова - заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии,

И.В. Старикова - заместитель начальника отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией,

Д.Э. Пестова - специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией,

при участии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

ПАО «МТС» - представитель <...> (доверенность № 0224/15 от 22.10.2015);

ООО «Т2 Мобайл» - представитель <...> (доверенность от 09.06.2015);

в отсутствии:

заявителя – <...>,

рассматривая в рамках «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (далее – Правил рассмотрения дел), утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508, дело №44, возбужденное по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 42 по признакам нарушения рекламного законодательства возбуждено Определением от 04.05.2016 в отношении ПАО «МТС». Основанием для возбуждения дела явилось выявление Антимонопольным

органом признаков нарушения рекламного законодательства по результатам рассмотрения заявления <...> (вх. № 01-4970 от 05.04.2016) с жалобой на поступление 05.04.2016 в 16:34 на его абонентский номер +7-912<...> рекламного смс-сообщения («А'кция до 30 апреля! Окно под ключ 9400 рублей! 89533898399 89220201453») от адресата «+7-952-321-52-46», согласие на получение которого заявитель не давал.

Определением от 05.05.2016 рассмотрение дела было назначено на 09.06.2016 и по итогам заседания комиссии отложено на 19.07.2016 в связи с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения ООО «Т2 Мобайл», а также необходимостью получения дополнительной информации. Определением от 19.07.2016 рассмотрение дела было отложено на 06.09.2016 в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

При рассмотрении дела установлено:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление <...> (вх. №01-4970 от 05.04.2016) с жалобой на поступление 05.04.2016 в 16. час. 34 мин. На его абонентский номер +7912<...> смс-сообщения: «А'кция до 30 апреля! Окно под ключ 9400 рублей! 89533898399 89220201453». Согласия на получение рекламы заявитель не давал.

Как сообщил заявитель, он является абонентом ПАО «МТС».

На заседании Комиссии 09.06.2016, а также в письменном пояснении (вх. № 01-8381 от 03.06.2016) ПАО «МТС» нарушение рекламного законодательства в своих действиях не признало, указав следующее:

Согласно жалобе заявителя и по данным биллинговой системы ПАО «МТС», указанное в запросе смс-сообщение было передано в сеть электросвязи ПАО «МТС» оператором связи ООО «Т2 Мобайл» с использованием нумерации, соответствующей российской системе и плану нумерации, а именно с номера отправителя +79503221016, через смс-центр +79043490003 (оба указанных номера принадлежат нумерации ООО «Т2 Мобайл»), из чего следует, что направление смс-сообщения в сеть электросвязи ПАО «МТС» осуществил оператор связи ООО «Т2 Мобайл».

На заседании Комиссии 19.07.2016 ПАО «МТС» указало, что рассматриваемое SMS-сообщение поступило не с номера +79503221016, как указано в Определении об отложении рассмотрения дела, а с номера +79523215246, как было указано в письменном пояснении ПАО «МТС», по этой причине ООО «Т2 Мобайл» не выявило исходящих SMS-сообщений от 05.04.2016 у абонента +79503221016.

Учитывая вышеизложенное, а также то, что маскирование (подмена цифрового номера на буквенный или иной цифровой номер) какого-либо цифрового номера абонента ПАО «МТС» на номер «+79503221016» в ПАО «МТС» не производилось, предоставить информацию о владельце номера, с которого было распространено указанное в определении смс-сообщение. для ПАО «МТС» не предоставляется возможным.

Само по себе использование сети связи ПАО «МТС» и иных операторов связи в целях распространения какой-либо рекламной информации третьих лиц

не означает и не может автоматически означать, что такое распространение (рассылку) рекламной информации осуществляет ПАО «МТС».

В целях оказания своим абонентам услуг подвижной связи в силу статей 18 и 19 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «О связи» (далее – ФЗ «О связи») и в соответствии с Правилами присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия, утв. постановлением Правительства РФ № 161 от 28.03.2005, между ПАО «МТС» и ООО «Т2 Мобайл» (правопреемник ЗАО «Ростовская Сотовая Связь (Теле2 - Ростов) был заключен договор присоединения № 0611-РоСС-11 от 01.01.2011 (далее - договор).

Предметом договора является предоставление сторонами друг другу услуги присоединения, которая согласно Общим положениям договора является деятельностью, направленной на удовлетворение потребности друг друга в организации взаимодействия сетей электросвязи, при которой становятся возможными установление соединения и передача информации между пользователями взаимодействующих сетей электросвязи сторон.

Таким образом, указывает ПАО «МТС», доставив заявителю рекламное смс-сообщение, переданное ООО «Т2 Мобайл» в сеть электросвязи ПАО «МТС», последнее тем самым выполнило предусмотренную связным законодательством и договором о присоединении обязанность по доставке любого смс-сообщения, направляемого в сеть электросвязи для абонентов своей сети. При этом у ПАО «МТС» не было правовой и технической возможности оценить содержание сообщения, в том числе наличие у сообщения рекламного характера, и проверить у заказчика рассылки наличие согласия абонента на получение такой рассылки.

Кроме того, рекламное смс-сообщение, переданное в сеть электросвязи ПАО «МТС» для заявителя, не содержало признаков рассылки, предусмотренных ст. 2 ФЗ «О связи», так, указанное смс-сообщение было передано в сеть электросвязи ПАО «МТС» с использованием нумерации, соответствующей российской системе и плану нумерации (а именно с номера +79503221016 через смс-центр +79043490003), а возможность определить, что в данном случае передача заявителю смс-сообщения была автоматической, для ПАО «МТС» отсутствовала.

На основании вышеизложенного, ПАО «МТС» полагает, что в его действиях признаков нарушения рекламного законодательства не содержится. ПАО «МТС» не распространяло рекламное смс-сообщение заявителю, не инициировало его рассылку, не заключало договор на его рассылку и не несет обязанность доказывания наличия согласия абонента на получение им рекламы.

На заседании Комиссии 19.07.2016, а также в письменном пояснении (вх. № 01-10294 от 04.07.2016) ООО «Т2 Мобайл» нарушение рекламного законодательства в своих действиях не признало, указав следующее:

В Определении указан номер +79503221016, с которого было отправлено смс-сообщение 05.04.2016 в 16:34 на абонентский номер +7912<...> через смс-центр +79043490003 (данный номер смс-центра не принадлежит ООО «Т2 Мобайл»).

Согласно информации, содержащейся на официальном сайте Федерального агентства связи, абонентский номер +79503221016 выделен из

российской системы и плана нумерации оператору ООО «Т2 Мобайл» (Республика Татарстан).

Абонентский номер +79503221016 передан Оператором физическому лицу - <...> по договору об оказании услуг связи, заключенному 25.03.2016.

Согласно детализации предоставленных услуг связи за 05.04.2016 по номеру +79503221016 отсутствуют исходящие смс – сообщения, в том числе и по вышеуказанному в Определении времени (детализация представлена в материалы дела)

Также ООО «Т2 Мобайл» отметило, что не занимается ни рассылкой, ни производством рекламных смс-сообщений. Договоров на распространение указанного смс- сообщения ООО «Т2 Мобайл» не заключало. Таким образом, в данном случае, по мнению ООО «Т2 Мобайл», нет оснований считать ООО «Т2 Мобайл» распространителем рекламы.

Как считает ООО «Т2 Мобайл», в его действиях отсутствует нарушение рекламного законодательства, в связи с чем Общество просило прекратить производство по делу № 42 в отношении ООО «Т2 Мобайл».

<...> в письменном пояснении (вх. 01-3486 от 25.08.2016) сообщил, что не заключал договор на передачу абонентского номера +79503221016 с ООО «Т2 Мобайл». Обратившись к оператору ООО «Т2 Мобайл» за разъяснениями, <...> предоставили договор на оказание услуг связи, однако в договоре стоит не его подпись. Иными словами, продавец отдела продаж компании ООО «Т2 Мобайл» незаконно использовал персональные данные <...>, заключив договор с неизвестным физическим лицом на оказание услуг связи, передав ему абонентский номер +79503221016. На основании копии договора и ввиду незаконного использования персональных данных <...> обратился в Прокуратуру Республики Татарстан.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 08.03.2015, с изм. от 03.07.2016) «О рекламе» (далее – ФЗ «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».

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к следующим выводам: в материалах дела отсутствуют данные о конечном лице, осуществившем распространение рекламы, поскольку ни одно лицо, в чьих действиях имелись признаки нарушения законодательства о рекламе не является

рекламораспространителем рекламы «Акция до 30 апреля! Окно под ключ 9400 рублей! 89533898399 89220201453» от адресата с абонентским номером +7-952-321-52-46. Руководствуясь абзацем «е» п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 42 по признакам нарушения ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков рассмотрения Антимонопольным органом дел (п. 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел).

Решение может быть обжаловано в Арбитражный Суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражно – процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

М.А. Анисимова

Члены Комиссии

И.В. Старикова

Д.Э. Пестова