

А.Н. Кирьянов
М.В. Титова
Управление Федеральной
антимонопольной службы по Орловской области
г.Орел, Российская Федерация

**Актуальные проблемы незаконного распространения рекламы
посредством смс-сообщений и роль антимонопольного органа в борьбе с
смс-спамом.**

SMS (Short Message Service - служба коротких сообщений) - технология, которая прочно вошла в жизнь пользователей мобильных телефонов по всему миру. Причем смс – сообщения используются не только для быстрого и частного общения между гражданами, но и организациями в различных сферах деятельности, в частности при продвижении своих товаров или услуг на рынке, что является смс-информированием или смс-рекламой.

Такой способ распространения рекламы, как рассылка смс-сообщений об акциях, скидках, и других подобных мероприятиях на телефонные номера абонентов, допустим в соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»). Но при условии, что рассылка осуществляется с предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. Если данное условие не соблюдается (что и происходит в большинстве случаев), ответственность за нарушение законодательства РФ о рекламе несет рекламораспространитель, т.е. лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Своеобразной "изнанкой" смс-информирования и смс - рекламирования является мобильный спам.

Спамом принято называть нежелательные сообщения, приходящие по электронной почте, по факсу, через службы и сервисы мгновенного обмена сообщениями - ICQ, SMS и т.п.

В качестве основных отличительных признаков мобильного спама можно выделить следующие:

1. Незапрошенность мобильных сообщений получателями: получатели не изъявляли желания получать информацию случайного содержания от неизвестных лиц, т.е. не дали своего согласия на получение рекламы, посредством смс-сообщений.

2. Массовость рассылки: мобильный спам рассылается огромными "тиражами", достигая подчас несколько десятков тысяч рекламных сообщений.

В большинстве случаев рассылки рекламного характера производятся без предварительного согласия абонента, что вызывает законное недовольство владельцев мобильных телефонов и, как следствие, большое количество заявлений в антимонопольный орган с требованием о привлечении распространителя нежелательной рекламной информации к административной ответственности.

Орловское УФАС России рассматривает подобные заявления, в которых указываются случаи несанкционированной смс-рассылки в установленном порядке и, в случае обнаружения нарушений, привлекает недобросовестных рекламодателей к административной ответственности.

Однако, ситуация осложняется тем, что связи с отсутствием у антимонопольных органов полномочий на ведение оперативно-розыскной деятельности и получение персональных данных о владельцах телефонных номеров отправителей, установить фактического распространителя рекламы по реквизитам, указанным в сообщениях, чаще всего не представляется возможным.

Операторы сотовой связи, ссылаясь на ст. 64 Федерального Закона «О связи», согласно которой операторы связи обязаны предоставлять

информацию о пользователях услугами связи только государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность или обеспечивающих безопасность РФ, отказывают в предоставлении сведений об абонентах, чьи телефонные номера указаны в смс-сообщениях рекламного характера.

Однако с смс-спамом можно и нужно бороться. Орловское УФАС России разработало специальное разъяснение орловцам, как следует бороться с незаконной смс-рекламой, правильно подготовив материалы для обращения в антимонопольный орган для того, чтобы дело о незаконной смс-рассылке было рассмотрено специалистами антимонопольного органа, а виновный в совершении правонарушения был впоследствии привлечен к административной ответственности.

Согласно пункту 3.7 Административного регламента по исполнению государственной функции по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации «О рекламе», утвержденного приказом ФАС России № 453 от 28.12.2007 года (далее - Регламент) заявление подается в Антимонопольный орган в письменной форме, с приложением документов, свидетельствующих о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В заявлении должны содержаться сведения о наименовании и месте нахождения заявителя - юридического лица (фамилия, имя, отчество и место жительства заявителя - физического лица); наименование рекламодателя, рекламопроизводителя, рекламораспространителя, действия которых содержат признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, описание фактов, свидетельствующих о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, с указанием способа, места и времени распространения рекламы с приложением имеющихся доказательств; требования заявителя.

К заявлению необходимо приложить документы, свидетельствующие о фактах нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в случае получения смс-рекламы это:

- фотография дисплея телефона с текстом сообщения (скриншот);
- детализированная выписка от оператора связи, подтверждающая поступление смс-сообщения.

Кроме того, в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006 года № 152-ФЗ «О персональных данных» в своем обращении необходимо выразить согласие на передачу персональных данных оператору мобильной связи или 3-им лицам – сторонам по отправке смс-сообщений рекламного характера.

Заявления (обращения) о нарушении требований законодательства РФ о рекламе, а также все вышеперечисленные документы и информацию можно направлять в Орловское УФАС России на почтовый адрес: 302000, ГСП, г. Орел, ул. Салтыкова-Щедрина, 21, а также по электронной почте to57@fas.gov.ru

Не секрет, «спасение утопающих» – в их собственных руках, чем активнее граждане будут реагировать на незаконную смс-рассылку, привлекая антимонопольные органы, как инструмент эффективной борьбы с ней, тем меньше «нелегальных» смс-сообщений будут приходить на телефоны абонентов.