

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**Управление**

**Федеральной антимонопольной  
службы**

**по Ульяновской области**

ул. Гончарова, д. 2, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru, www.ulyanovsk.fas.gov.ru

19.03.2019 № 1422-05

На № ОТ

<...>

<...>1

e-mail: <...>

**РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15337/05-2018**

**ИП <...>**

<...>

Решение в полном объеме изготовлено  
19.03.2019

Резолютивная часть решения объявлена 05.03.2019  
Ульяновск

Г.

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела <...>И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт <...>Н.В.,

- специалист-эксперт <...>Д.А.,

рассмотрев дело № 15337/05-2018 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

- **заявителя** - <...>, г. <...> (о месте и времени рассмотрения дела уведомлен);

- **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе**, - **индивидуального предпринимателя** <...> (далее - *ИП <...>*), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, зарегистрированной по адресу: <...> (о месте и времени рассмотрения дела уведомлена),

#### **УСТАНОВИЛА:**

По заявлению <...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 277/ог и № 279/ог от 08.10.2018) Ульяновским УФАС России определением от 10.12.2018 по факту распространения посредством передвижной радиотелефонной связи 05.10.2018 в 11 час. 36 мин. (*время местное: МСК + 1 час.*) отправителем, обозначенным как «BlokPOST», без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-958<...> СМС-рекламы возбуждено дело № 15337/05-2018 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (далее - *ПАО «ВымпелКом»*), ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301, и заявитель <...> Рассмотрение дела назначено на 10.01.2019.

<...> на заседание Комиссии 10.01.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На рассмотрение дела 10.01.2019 представитель ПАО «ВымпелКом» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ПАО «ВымпелКом» (вх. № 61 от 10.01.2019) следует, что рассматриваемое СМС-сообщение было отправлено ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН

<...> (адрес: <...>), в соответствии с договором № 545674836 от 18.12.2014, дополнительным соглашением № 1 к указанному договору об оказании услуги «Корпоративные СМС-сервисы», а также соглашением от 28.05.2018 о передаче прав и обязанностей по договору о предоставлении телекоммуникационных услуг № 545674836 от 18.12.2014.

В соответствии с п. 5.2 дополнительного соглашения № 1 к договору № 545674836 от 18.12.2014 ПАО «ВымпелКом» обязуется предоставить ИП <...> доступ к интерфейсу. Согласно п. 1.10 дополнительного соглашения № 1 интерфейс является связующим звеном, отвечающим определенным параметрам и спецификации, для предоставления возможности формирования СМС-сообщений, а также осуществления открытых СМС-рассылок. В соответствии с п. 1.14 дополнительного соглашения № 1 открытые СМС-рассылки - это услуги без предварительного СМС-запроса пользователя. Выполняя операции по рассылке в соответствии с дополнительным соглашением № 1, ПАО «ВымпелКом» осуществляет технологические действия, предоставляя техническую возможность совершать рассылки, не влияя на их содержание. При этом, согласно п. 3.7 дополнительного соглашения № 1 ИП <...> обязуется осуществлять открытые СМС-рассылки только при наличии согласия пользователя.

Также ПАО «ВымпелКом» представило анкету клиента магазина «БлокПОСТ» с указанием в ней следующих данных: фамилия - <...>, имя - <...>, номер телефона - 958-<...>, дата рождения - <...>, номер карты - <...>. Указанные данные заполнены рукописным способом и подписаны <...> 11.09.2018, то есть клиент выразил согласие на получение рекламных рассылок. Однако на момент заполнения анкеты и осуществления рассылки абонентский номер <...> -958-<...> принадлежал <...>. Таким образом, согласие было получено от другого лица, а не от абонента телефона.

Из представленных ПАО «ВымпелКом» материалов следует, что рекламораспространителем в данном случае является ИП <...>

Определением от 10.01.2019 срок рассмотрения дела № 15337/05-2018 продлен до 10.03.2019, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечена ИП <...>, участие ПАО «ВымпелКом» в деле прекращено. Рассмотрение дела отложено и назначено на 11.02.2019.

<...> на заседание Комиссии 11.02.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На рассмотрение дела 11.02.2019 ИП <...> не явилась, запрошенные определением от 10.01.2019 документы и сведения не представила. О месте и времени рассмотрения дела ИП <...> извещена надлежащим образом.

Кроме того, в Ульяновское УФАС России поступило другое заявление <...> (вх. № 346/ог от 24.12.2018), из которого следует, что без согласия заявителя на его номер мобильного телефона +7-958<...> 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. (время местное: МСК + 1 час.) поступило нежелательное СМС-сообщение содержания: «Подарок 2019 баллов! Успей совершить покупку в декабре!» (отправитель: «BlokPOST»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 193-05 от 17.01.2019) публичное акционерное общество «Ростелеком» (далее - ПАО «Ростелеком»), ОГРН 1027700198767, ИНН 7707049388 (исх. № 0608/05/219-19 от 30.01.2019, вх. № 492 от 31.01.2019), сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-958-<...> 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. осуществлена на средства связи ПАО «Ростелеком» от общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее - ООО «ОСК»), ОГРН 1057746705631, ИНН 7705658056, на основании договора № 05/25/138-17 от 16.02.2017. Предметом указанного договора является оказание услуг по маршрутизации трафика - действий, направленных на СМС-рассылку на абонентов, осуществляемую через каналы связи.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» (вх. № 448 от 30.01.2019) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 191-05 от 17.01.2019) рассматриваемое СМС-сообщение 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. было отправлено ИП <...> в соответствии с договором № 545674836 от 18.12.2014, дополнительным соглашением № 1 к указанному договору об оказании услуги «Корпоративные СМС-сервисы», а также соглашением от 28.05.2018 о передаче прав и обязанностей по договору о предоставлении телекоммуникационных услуг № 545674836 от 18.12.2014.

В соответствии с п. 5.2 дополнительного соглашения № 1 к договору № 545674836 от 18.12.2014 ПАО «ВымпелКом» обязуется предоставить ИП <...> доступ к интерфейсу. Согласно п. 1.10 дополнительного соглашения № 1 интерфейс является связующим звеном, отвечающим определенным параметрам и спецификации, для предоставления возможности формирования СМС-сообщений, а также осуществления открытых СМС-рассылок. В соответствии с п. 1.14 дополнительного соглашения № 1 открытые СМС-рассылки - это услуги без предварительного СМС-запроса пользователя. Выполняя операции по рассылке в соответствии с дополнительным соглашением № 1, ПАО «ВымпелКом» осуществляет технологические действия, предоставляя техническую возможность совершать рассылки, не влияя на их содержание. При этом, согласно п. 3.7 дополнительного соглашения № 1 ИП <...> обязуется осуществлять открытые СМС-рассылки только при наличии согласия пользователя.

Также ПАО «ВымпелКом» представило анкету клиента магазина «БлокПОСТ» с указанием в ней следующих данных: фамилия - <...>, имя - <...>, номер телефона - 958-<...>, дата рождения - <...>, номер карты - <...>. Указанные данные заполнены рукописным способом и подписаны <...> 11.09.2018, то есть клиент выразил согласие на получение рекламных рассылок.

Определением от 11.02.2019 рассмотрение дела № 15337/05-2018 отложено и назначено на 05.03.2019.

<...> на заседание Комиссии 05.03.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На рассмотрение дела 05.03.2019 ИП <...> не явилась, запрошенные определением от 11.02.2019 документы и сведения не представила. О месте и времени рассмотрения дела ИП <...> извещена надлежащим образом.

Исследовав материалы дела № 15337/05-2018, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Акция на термобелье и экипировку для осени».

*Торопись купить!»* (отправитель: «BlokPOST»), распространенную 05.10.2018 в 11 час. 36 мин. (время местное: МСК + 1 час.), а также: *«Подарок 2019 баллов! Успей совершить покупку в декабре!»* (отправитель: «BlokPOST»), распространенную 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. (время местное: МСК + 1 час.), направленную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-958-*<...>*, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление *<...>* (вх. № 277/ог и № 279/ог от 08.10.2018), являющегося абонентом ПАО «Ростелеком», абонентский номер *<...>* - 958-*<...>*. Без согласия заявителя на его номер мобильного телефона +7-958-*<...>* 05.10.2018 в 11 час. 36 мин. (время местное: МСК + 1 час.) поступило нежелательное СМС-сообщение: *«Акция на термобелье и экипировку для осени. Торопись купить!»* (отправитель: «BlokPOST»).

Абонентский номер *<...>* -958-*<...>* зарегистрирован на *<...>* в соответствии с договором об оказании услуг подвижной связи от 06.12.2016, заключенным им с ПАО «Ростелеком», что подтверждается информацией, полученной от указанного оператора связи (исх. № 0608/05/3224-18 от 25.10.2018, вх. № 5820 от 29.10.2018; исх. № 0608/05/219-19 от 30.01.2019, вх. № 492 от 31.01.2019). Также в материалах дела имеется копия договора, представленная *<...>* (№ 279/ог от 08.10.2018 и № 346/ог от 24.12.2018).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 4581-05 от 09.10.2018) ПАО «Ростелеком» (исх. № 0608/05/3224-18 от 25.10.2018, вх. № 5820 от 29.10.2018) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-958-*<...>* осуществлена на средства связи ПАО «Ростелеком» от ООО «ОСК» на основании договора № 05/25/138-17 от 16.02.2017. Предметом указанного договора является оказание услуг по маршрутизации трафика - действий, направленных на СМС-рассылку на абонентов, осуществляемую через каналы связи.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5052-05 от 31.10.2018) ООО «ОСК» (исх. № 642 от 31.10.2018, вх. № 6943 от 10.12.2018) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-958-*<...>* осуществлена ПАО «ВымпелКом» согласно договору оказания услуг № ОСК-ВК-0113 от 01.11.2013.

Из материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» (вх. № 61 от 10.01.2019), следует, что рассматриваемое СМС-сообщение отправлено ИП *<...>* в соответствии с договором № 545674836 от 18.12.2014, дополнительным соглашением № 1 к указанному договору об оказании услуги «Корпоративные СМС-сервисы», а также соглашением от 28.05.2018 о передаче прав и обязанностей по договору о предоставлении телекоммуникационных услуг № 545674836 от 18.12.2014.

В соответствии с п. 5.2 дополнительного соглашения № 1 к договору № 545674836 от 18.12.2014 ПАО «ВымпелКом» обязуется предоставить ИП *<...>* доступ к интерфейсу. Согласно п. 1.10 дополнительного соглашения № 1 интерфейс является связующим звеном, отвечающим определенным параметрам и спецификации, для предоставления возможности формирования СМС-сообщений, а также осуществления открытых СМС-рассылок. В соответствии с п. 1.14 дополнительного соглашения № 1 открытые СМС-рассылки - это услуги без предварительного СМС-

запроса пользователя. Выполняя операции по рассылке в соответствии с дополнительным соглашением № 1, ПАО «ВымпелКом» осуществляет технологические действия, предоставляя техническую возможность совершать рассылки, не влияя на их содержание. При этом, согласно п. 3.7 дополнительного соглашения № 1 ИП <...> обязуется осуществлять открытые СМС-рассылки только при наличии согласия пользователя.

Также ПАО «ВымпелКом» представило анкету клиента магазина «БлокПОСТ» с указанием в ней следующих данных: фамилия - <...>, имя - <...>, номер телефона - 958-<...>, дата рождения - <...>, номер карты - <...>. Указанные данные заполнены рукописным способом и подписаны <...> 11.09.2018, то есть клиент выразил согласие на получение рекламных рассылок. Однако на момент заполнения анкеты и осуществления рассылки абонентский номер <...> -958-<...> принадлежал <...>. Таким образом, согласие было получено от другого лица, а не от абонента телефона.

Кроме того, в Ульяновское УФАС России поступило другое заявление <...> (вх. № 346/ог от 24.12.2018), из которого следует, что без согласия заявителя на его номер мобильного телефона +7-958-<...> 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. (время местное: МСК + 1 час.) поступило нежелательное СМС-сообщение содержания: «Подарок 2019 баллов! Успей совершить покупку в декабре!» (отправитель: «BlokPOST»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 193-05 от 17.01.2019) ПАО «Ростелеком» (исх. № 0608/05/219-19 от 30.01.2019, вх. № 492 от 31.01.2019) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-958-<...> 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. осуществлена на средства связи ПАО «Ростелеком» от ООО «ОСК» на основании договора № 05/25/138-17 от 16.02.2017. Предметом указанного договора является оказание услуг по маршрутизации трафика - действий, направленных на СМС-рассылку на абонентов, осуществляемую через каналы связи.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» (вх. № 448 от 30.01.2019) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 191-05 от 17.01.2019) рассматриваемое СМС-сообщение 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. было отправлено ИП <...> в соответствии с договором № 545674836 от 18.12.2014, дополнительным соглашением № 1 к указанному договору об оказании услуги «Корпоративные СМС-сервисы», а также соглашением от 28.05.2018 о передаче прав и обязанностей по договору о предоставлении телекоммуникационных услуг № 545674836 от 18.12.2014.

Также ПАО «ВымпелКом» представило анкету клиента магазина «БлокПОСТ» с указанием в ней следующих данных: фамилия - <...>, имя - <...>, номер телефона - 958-<...>, дата рождения - <...>, номер карты - <...>. Указанные данные заполнены рукописным способом и подписаны <...> 11.09.2018, то есть клиент выразил согласие на получение рекламных рассылок.

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; объект

рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» СМС-сообщения: «*Акция на термомобелье и экипировку для осени. Торопись купить!*» (отправитель: «BlokPOST») и «*Подарок 2019 баллов! Успей совершить покупку в декабре!*» (отправитель: «BlokPOST») являются рекламой, поскольку направлены на привлечение внимания к объектам рекламирования - продукции группы компаний «БлокПОСТ» (термомобелье и др.), акциям компании.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращений <...> следует, что рассматриваемые рекламные сообщения поступили на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. В ходе рассмотрения дела № 15337/05-2018 документы, подтверждающие наличие согласия <...> на получение указанных СМС-сообщений, ИП <...> либо иными лицами не представлены.

Таким образом, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемые рекламные сообщения распространены при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 15337/05-2018 установлено, что реклама, направленная 05.10.2018 в 11 час. 36 мин. (время местное: МСК + 1 час.) и 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. (время местное: МСК + 1 час.) посредством СМС-сообщений на телефонный номер <...> -958-<...>, распространена ИП <...>

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ИП <...>

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует, поскольку, исходя из содержания, рассматриваемая реклама была актуальна только в определенный период времени - осенью и в декабре 2018 года.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу: «Акция на термобелье и экипировку для осени. Торопись купить!» и «Подарок 2019 баллов! Успеешь совершить покупку в декабре!», распространенную 05.10.2018 в 11 час. 36 мин. (время местное: МСК + 1 час.) и 21.12.2018 в 20 час. 54 мин. (время местное: МСК + 1 час.), соответственно, по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-958-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не

выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

*Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.*

**Председатель Комиссии**

<...>

<...>

**Члены Комиссии**

<...>