

ОАО «МТТ»

ул. Марксистская, д. 22, стр.1,

г. Москва, 109147

ООО «Мостелеком»

пр-кт Малый П. С., д. 84-86,

пом. 3-Н, г. Санкт-Петербург,

197136

ООО «А 1 Системс»

ул. Суцьевский Вал, д. 9,

стр. 1, этаж 5, г. Москва, 127018

ООО «БИФРИ»

ул. Лодейнопольская, д. 5,

литера А, г. Санкт-Петербург,

197110

ООО «МедиаВолна»

ул. Кантемировская, д. 17,

лит. А, пом. 3-Н, г. Санкт-Петербург,

194100

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/105-14

«25» сентября 2017 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – заместитель начальника отдела контроля органов власти и рекламы Гаврилов С. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/105-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

ОАО «МТТ», ООО «Мостелеком», ООО «А 1 Системс», ООО «БИФРИ», ООО «МедиаВолна», привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим (вх. № 4824 от 06.05.2014) от гражданина обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «КЛУБ КАРДИНАЛ/Энгельса 145 ЦЕНЫ ВНИЗ-25% ГОРЯЧИЕ ВЫХОДНЫЕ. 598 8380» 02.05.2014 в 15:03 с номера +7-902-381-76-92 через смс-центр +7-958-555-99-97 на номер <...>.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные документы и пояснения ОАО «МТТ», ООО «А 1 Системс», ООО «БИФРИ», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к клубу «Кардинал», формирование и поддержание интереса к данному клубу и продвижения его на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение указанного СМС-сообщения 02.05.2014 в 15:03 подтверждается в детализации звонков и соответствующем скриншоте, представленных заявителем.

Кроме того, ПАО «Вымпелком», - оператор абонентом которого является заявитель, в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 6895 от 30.05.2014) сообщило, что в ходе проверки смс-сообщений, поступивших 02.05.2014 на телефонный номер <...> установлено, что смс-сообщение в 15 часов 03 минуты поступило через смс-центр +7-958-555-99-97, в качестве отправителя указан номер <...> -902-381-76-92.

По данным о принадлежности ресурса нумерации операторам связи, в соответствии с выпиской с сайта Россвязи <https://www.rossvyaz.ru/>, номерная емкость +7-958-555-99-97 выделена оператору ОАО «МежрегиональныйТранзитТелеком» (ОАО «МТТ»), а номер <...> -902-381-76-92 принадлежит оператору «Волгоград-GSM».

ОАО «Ростелеком» (макрорегиональный филиал «Урал») в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 12914 от 16.12.2015), (вх. № 12077 от 07.10.2014) также сообщило, что номер <...> -958-555-99-97 закреплен за оператором связи ОАО «МТТ», а телефонный номер <...> -902-381-76-92 закреплен за оператором связи ЗАО «Волгоград-GSM».

ОАО «МежрегиональныйТранзитТелеком» (ОАО «МТТ») в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. от 26.06.2014 № 7964, вх. от 26.09.2017 № 10277) указало, что компанией проведена внутренняя проверка, в ходе которой установлено, что лицом, осуществлявшим указанную в запросе смс-рассылку на абонентский номер заявителя, является ООО «Мостелеком», использовался СМС-центр ОАО «МТТ» в рамках договора на оказание услуг № 26-2925 от 28.11.2012, заключенный между ОАО «МТТ» и ООО «Мостелеком». В рамках указанного договора ООО «Мостелеком» обязался получать от абонента согласие на получение информационных сообщений. В связи с изложенным, ОАО «МТТ» не осуществляет деятельность по распространению указанной в запросе рекламы, не является ни создателем, ни распространителем сообщений. Копия указанного

договора на оказание услуг № 26-2925 от 28.11.2012 представлена в материалы дела с приложениями.

В соответствии с пунктами 3.2.5, 3.2.8, 3.2.9, 7.4 указанного договора Заказчик (ООО «Мостелеком») обязан в обязательном порядке получить от абонента на телефон которого планируется отправка смс-сообщений, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности абонента на получение смс-сообщений; не использовать подключение к оборудованию Исполнителя (ОАО «МТТ») для организации спама; Исполнитель (ОАО «МТТ») не несет ответственности за содержание смс-сообщений, рассылаемых Заказчиком (ООО «Мостелеком»).

ООО «Т2 Мобайл» Волгоградский филиал (согласно сведений выписки из ЕГРЮЛ на 24.11.2015 г., правопреемник оператора ЗАО «Волгоград-GSM») в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 12914 от 16.12.2015) сообщило, что указанный в запросе номер отправителя +7-902-381-76-92 принадлежал ООО «А1 Системс» до 29.04.2015 г. Услуги подвижной радиотелефонной связи предоставлялись абоненту на основании договора № 2779785 от 01.12.2012 г. и дополнительного соглашения № 1 от 01.12.2012 г. Копии указанного договора и соглашения предоставлены в материалы дела.

Согласно пункту 1.1 указанного договора Оператор (ЗАО «Волгоград-GSM») предоставляет Абоненту (ООО «А1 Системс») услуги подвижной радиотелефонной связи, а Абонент осуществляет пользование предоставляемыми услугами и производит их своевременную оплату.

В соответствии с пунктом 2.2.2 Абонент (ООО «А1 Системс») обязуется передавать третьим лицам права на услуги, предоставляемые по настоящему договору только на основании надлежащим образом оформленной доверенности, при этом всю ответственность перед Оператором (ЗАО «Волгоград-GSM») и государственными органами, за использование радиотелефона третьими лицами несет Абонент (ООО «А1 Системс»).

В приложении № 2 к данному договору указан номер <...> -902-381-76-92, выделенный Абоненту ООО «А1 Системс».

ООО «А1 Системс» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 3314 от 11.14.2016) сообщило, что данная организация не направляет смс-сообщения абонентам лично, так как по предварительно заключенному договору № 617-syst1 от 01.11.2013 г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс-сообщений предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс-сообщения рассылаются абонентам указанными контрагентами. ООО «А1 Системс» запросило у ООО «Мостелеком» информацию по данному сообщению и получило ответ, что номер <...> -902-381-76-92 был присвоен контрагенту ООО «БИФРИ» по договору № 62-мтк от 12.03.2014 г. В рамках данного договора контрагентом была произведена отправка смс-сообщения. Копии указанных договоров предоставлены в материалы дела.

В соответствии с пунктами 2.1.1, 3.1.3, 3.4 договора № 617-syst1 от 01.11.2013 г. Исполнитель (ООО «А1 Системс») обязуется оказывать Заказчику (ООО

«Мостелеком») доступ для отправки смс-сообщений к SMSC Исполнителя посредством технических и программных средств Исполнителя; Заказчик (ООО «Мостелеком») обязуется не использовать SMSC Исполнителя для передачи спама, рассылает смс-сообщения только абонентам, которые дали согласие на их получение; Исполнитель (ООО «А1 Системс») вправе требовать должного исполнения обязательств Заказчиком, запрашивать и получать от Заказчика любые документы и достоверные сведения, необходимые Исполнителю для надлежащего оказания услуг по настоящему договору.

Согласно пунктам 2.1, 3.1.3 договора № 62-мтк от 12.03.2014 г. Исполнитель (ООО «Мостелеком») обязуется предоставить Заказчику (ООО «БИФРИ») доступ для отправки смс-сообщений к SMSC Исполнителя посредством технических и программных средств Исполнителя (ООО «Мостелеком»); Заказчик обязуется не использовать SMSC Исполнителя для передачи спама, рассылает смс-сообщения только абонентам, которые дали согласие на их получение.

ООО «БИФРИ» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 4521 от 16.05.2016) сообщило, что между ООО «БИФРИ» и ООО «МедиаВолна» заключен договор оказания услуг связи № SMSD2204/14-01ТО от 22 апреля 2014 г., согласно условиям которого, ООО «БИФРИ» приняло на себя обязательство по оказанию ООО «МедиаВолна» услуг по обработке и передаче сообщений связи от оборудования ООО «МедиаВолна» до смс-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам. После заключения и во исполнение вышеуказанного соглашения ООО «МедиаВолна» было выделено подключение к оборудованию ООО «БИФРИ», в результате чего, ООО «МедиаВолна» получило возможность отправлять со своего оборудования сообщения через сеть связи ООО «БИФРИ». Данными системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО «БИФРИ» подтверждается факт отправки рассматриваемого смс-сообщения ООО «МедиаВолна» через оборудование ООО «БИФРИ».

Кроме того, ООО «БИФРИ» сообщило, что 07.10.2012 г. абонент <...> с номером <...> заполнила анкету с согласием на получение информации по каналам связи и обработку персональных данных.

К указанным пояснениям, в частности, приложены копии договора № SMSD2204/14-01ТО от 22 апреля 2014 г., справки из системы статистического учета приема-передачи сообщений, копия анкеты <...>, информационного письма ООО «МедиаВолна», акта сдачи-приемки оказанных услуг, счета – фактуры по договору № SMSD2204/14-01ТО от 22 апреля 2014 г.

В соответствии с пунктами 3.3, 6.3 договора оказания услуг связи № SMSD2204/14-01ТО от 22 апреля 2014 г. Заказчик (ООО «МедиаВолна») обязуется получить согласие абонентов, которым направляются сообщения Заказчика в порядке и форме, предусмотренной применимым законодательством; Заказчик несет ответственность перед Исполнителем (ООО «БИФРИ») и третьими лицами за содержание любых сведений, предоставленных Заказчиком, а также за содержание сообщений, передача которых осуществляется в рамках настоящего договора, и факт их передачи Исполнителем по заданию Заказчика в рамках оказания услуг.

В справке из системы статистического учета приема-передачи сообщений, являющейся приложением № 3 к указанному договору подтверждается факт

отправки рассматриваемого смс-сообщения.

В информационном письме Заказчика (ООО «МедиаВолна») содержится следующая информация: «по итогам внутренней проверки выявлено, что абонент с номером <...>, получивший смс-сообщение рекламного характера, заполнил анкету о согласии на получение информации по каналам связи и обработку персональных данных. Таким образом, согласие абонента было получено. Указанный номер телефона внесен в стоп-лист и впредь сообщения рекламного характера ему направляться не будут».

ООО «Мостелеком», ООО «МедиаВолна» непосредственно в рамках рассмотрения дела запрошенные сведения и документы не предоставлены.

Таким образом, как следует из материалов дела, инициатором рассылки рассматриваемого смс-сообщения с рекламой являлось ООО «МедиаВолна».

Довод о наличии согласия абонента на получение рекламы в данном случае не принимается, поскольку абонентом номера <...>, на момент распространения рекламы являлась не <...>, заполнившая анкету, а иное физическое лицо (заявитель).

Кроме того, как следует из материалов дела, Абонентом номера +7-902-381-76-92, с которого осуществлялась смс-рассылка являлось ООО «А1 Системс», которое обязалось передавать третьим лицам права на услуги, предоставляемые по настоящему договору только на основании надлежащим образом оформленной доверенности, при этом всю ответственность перед Оператором (ЗАО «Волгоград-GSM») и государственными органами, за использование радиотелефона третьими лицами несет Абонент (ООО «А1 Системс»).

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы являются ООО «МедиаВолна», ООО «А1 Системс».

Следовательно, ООО «МедиаВолна», ООО «А1 Системс» как рекламодатели рассматриваемой рекламы нарушили требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; является ненадлежащей.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «КЛУБ КАРДИНАЛ/Энгельса 145 ЦЕНЫ ВНИЗ-25% ГОРЯЧИЕ ВЫХОДНЫЕ. 598 8380», поступившую 02.05.2014 в 15:03 с номера +7-902-381-76-92 через смс-центр +7-958-555-99-97 на номер <...>, без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18

ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «МедиаВолна», ООО «А1 Системс» предписания об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «09» октября 2017 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии И. Г. Паутов

Члены Комиссии: С. В. Гаврилов

С.Д. Солодяшкина

ООО «МедиаВолна»

ул. Кантемировская, д. 17,

лит. А, пом. 3-Н, г. Санкт-Петербург,

194100

## ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/105-14

25 сентября 2017 года город Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской

области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – заместитель начальника отдела контроля органов власти и рекламы Гаврилов С. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «25» сентября 2017 г. по делу № 04-01/105-14 о признании ненадлежащей рекламы клуба «Кардинал» без согласия абонента на его получение, поскольку тем самым нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 30, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ООО «МедиаВолна», адрес места нахождения: 194100, г. Санкт-Петербург, ул. Кантемировская, д. 17, лит. А, пом. 3-Н, в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: «КЛУБ КАРДИНАЛ/Энгельса 145 ЦЕНЫ ВНИЗ-25% ГОРЯЧИЕ ВЫХОДНЫЕ. 598 8380» по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений на номер без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «МедиаВолна», адрес места нахождения: 194100, г. Санкт-Петербург, ул. Кантемировская, д. 17, лит. А, пом. 3-Н, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 05 ноября 2017 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии И. Г. Паутов

Члены Комиссии С. В. Гаврилов

С.Д. Солодяшкина

ООО «А 1 Системс»

ул. Сущевский Вал, д. 9,

стр. 1, этаж 5, г. Москва, 127018

## ПРЕДПИСАНИЕ

### О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

### РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/105-14

25 сентября 2017 года город Ярославль

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

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – заместитель начальника отдела контроля органов власти и рекламы Гаврилов С. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «25» сентября 2017 г. по делу № 04-01/105-14 о признании ненадлежащей рекламы клуба «Кардинал» без согласия абонента на его получение, поскольку тем самым нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 30, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ООО «А 1 Системс», адрес места нахождения: 127018, г. Москва, ул. Суцьевский Вал, д. 9, стр. 1, этаж 5, в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: «КЛУБ КАРДИНАЛ/Энгельса 145 ЦЕНЫ ВНИЗ-25% ГОРЯЧИЕ ВЫХОДНЫЕ. 598 8380» по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений на номер без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «А 1 Системс», адрес места нахождения: 127018, г. Москва, ул. Суцьевский Вал, д. 9, стр. 1, этаж 5, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 05 ноября 2017 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии И. Г. Паутов

Члены Комиссии С. В. Гаврилов

С.Д. Солодяшкина