

ПАО «Московская городская  
телефонная сеть»

119017, г. Москва, ул. Ордынка Б.  
д. 25, стр. 1

гр. Н.

адрес электронной почты: "..."

РЕШЕНИЕ

по делу № **04-04-02/11-19**

24 июля 2019 года

г. КЫЗЫЛ

*Резолютивная часть решения объявлена 11 июля 2019 года*

*Решение изготовлено в полном объеме 24 июля 2019 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-04-02/11-19 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России (назначена на должность начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России приказом Тывинского УФАС России от №);

"..." – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

в отсутствии надлежащим образом извещенных заявителя Н"..." (отчет о направлении письма по электронной почте от 17.06.2019 года) и законного представителя Публичного акционерного общества «Московская городская телефонная сеть» (отчет о направлении письма по электронной почте от 17.06.2019 года),

рассмотрев дело № 04-04-02/11-19, возбужденное в отношении Публичного акционерного общества «Московская городская телефонная сеть» (ИНН 7710016640, ОГРН 1027739285265, юридический адрес: 119017, г. Москва, ул. Ордынка Б., д. 25, стр. 1), по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

**УСТАНОВИЛА:**

В адрес Тывинского УФАС России 16.05.2019 года (вх. № 1911) поступило обращение гр. Н"..." о распространении рекламы по сетям

электросвязи без предварительного согласия абонента, направленное с ФАС России.

14.05.2019 года в 15:33 гр. Н"..." на свой абонентский номер <...> -"..." получил смс-сообщение с рекламой, отправленной с буквенным идентификатором **MGTS** следующего содержания:

*«Успей подключить цифровое ТВ за наш счет! «Супер крутой пакет по крутой цене» всего за 555 рублей в месяц! Подробнее +7"..." . Ваша МГТС».*

Вышеуказанная реклама была распространена по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер <...> "..." принадлежат номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Мегафон», абонентский номер <...> "..." принадлежат номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Московская городская телефонная сеть» (далее ПАО «МГТС»), абонентский номер <...> "..." принадлежат номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Мобильные Телесистемы».

При этом, заявитель в своем согласии, приложенном к заявлению, указал, что оператором связи по номеру телефона +7"..." является ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Согласно информации ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (от 05.06.2019 года вх. № 2328) абонентский номер <...> "..." выделен в пользование гражданину Н"...", что подтверждается договором об оказании услуг подвижной связи МТС от "..." года.

Факт получения гр. Н"..." на его абонентский номер <...> -"..." смс-сообщения от номера с буквенным идентификатором **MGTS** подтверждается детализацией входящих смс-сообщений за 14.05.2019 года.

Абонентский номер с буквенным идентификатором **MGTS**, с которого осуществлена отправка рассматриваемого смс-сообщения с рекламой выделен в пользование Публичному акционерному обществу «МГТС» в соответствии с договором о предоставлении услуг сети сотовой радиотелефонной связи № "..." от "..." года в рамках подключенной абонентом услуги «МТС-Коммуникатор».

По данному факту определением Тывинского УФАС России от

14.06.2019 года в отношении ПАО «МГТС» возбуждено дело № 04-04-02/11-19 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 04-04-02/11-19, Комиссией Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанное смс-сообщение является рекламой, так как адресовано неопределенному кругу лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию, поддержанию интереса к нему и его продвижение на рынке – пакет услуг по подключению цифрового ТВ за 555 рублей, предлагаемый МГТС.

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.

Согласно представленным материалам, абонент не давал своего согласия на получение рекламы.

Рассылка рассматриваемой рекламы осуществлялась в соответствии с заключенным между ПАО «Мобильные ТелеСистемы» и ПАО «МГТС» договором о предоставлении услуг сети сотовой радиотелефонной связи № "... " от "... " года в рамках подключенной абонентом услуги «МТС-Коммуникатор». При подключении услуги в соответствии с заявлением абонент подтверждает, что он ознакомлен и согласен с условиями Соглашения о пользовании услугой «МТС-Коммуникатор».

В соответствии с Соглашением услуга «МТС Коммуникатор» - это комплекс услуг МТС по передаче, приему смс-сообщений (коротких текстовых сообщений) от Пользователя к Получателю смс-сообщений и/или от Получателя смс-сообщений к Пользователю согласно настоящему соглашению о пользовании Услугой и согласно описанию, приведенного на сайте Услуги [www.mcommunicator.ru](http://www.mcommunicator.ru).

Фактом оказания Услуги в соответствии с Соглашением является отправка смс-сообщения, сформированного и отправленного Пользователем от своего оборудования к смс-центру Оператора для получателя смс сообщения либо отправка смс сообщения от смс-центра Оператора Пользователю (при получении ответных сообщений) (пункт 2.2 Соглашения).

В соответствии с Заявлением на добавление услуги «МТС Коммуникатор» ПАО «МТС» подключило корпоративному Клиенту услугу «МТС Коммуникатор» и выделило буквенный идентификатор **MGTS**, посредством которого через Канал ПАО «МТС» корпоративный Клиент отправляет смс-сообщения своим зарегистрированным пользователям.

Таким образом, в соответствии с материалами дела установлено, что инициатором рассылки и лицом, сформировавшим текст рассматриваемой рекламы, является ПАО «МГТС».

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи», рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной

радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента на получение рекламы может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Таким образом, по смыслу приведенного положения, в целях соблюдения требований действующего законодательства на рекламодателя возложена безусловная ответственность за объективность данных о согласии на получение рекламы, данным непосредственно теми лицами, на чей номер телефона направляется реклама посредством электронной связи.

Согласно информации ПАО «МГТС» от 24.05.2019 года (вх. № 2088) предварительное согласие абонента с номером +7"..." на получение смс-сообщений рекламного характера в ПАО «МГТС» отсутствует.

Более того, по сведениям ПАО «МГТС» от 01.07.2019 года (вх. № 2843) рассылка рассматриваемой рекламы была осуществлена в результате технического сбоя. В настоящее время абонентский номер <...> -"..." включен во все «СТОП-листы» по рекламной рассылке.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: *«Успей подключить цифровое ТВ за наш счет! «Супер крутой пакет по крутой цене» всего за 555 рублей в месяц! Подробнее +7"..."*. Ваша МГТС», полученной 14.05.2019 года в 15:33 на абонентский номер <...> -"..." является ПАО «МГТС».

Рассмотрев материалы дела, изучив пояснения представителя ПАО «МГТС», Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу о нарушении ПАО «МГТС» требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы.

В связи с тем, что абонентский номер <...> -"..." включен во все «СТОП-листы» по рекламной рассылке, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ПАО «МГТС» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и 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 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать Публичное акционерное общество «Московская городская телефонная сеть» (ИНН 7710016640, ОГРН 1027739285265, юридический адрес: 119017, г. Москва, ул. Ордынка Б., д. 25, стр. 1) нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы следующего содержания: *«Успей подключить цифровое ТВ за наш счет! «Супер крутой пакет по крутой цене» всего за 555 рублей в месяц! Подробнее +7"..."*. Ваша МГТС» по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе предписание

Публичному акционерному обществу «Московская городская телефонная сеть» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

"..."

Члены Комиссии

"..."

"..."

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.