

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 16/04-16р

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 25 апреля 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 12 мая 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения рекламного законодательства в составе:

Председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя Кировского УФАС России;

Члены Комиссии: <...>. – главный специалист-эксперт отдела ФРИР Кировского УФАС России, <...>. - специалист 1 разряда отдела ФРИР Кировского УФАС России; секретарь - <...>. – специалист 1 разряда отдела ФРИР Кировского УФАС России;

в отсутствие:

- заявителя: <...>

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: АО «<...>», АО «<...>», ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>»;

- заинтересованного лица: Кировского регионального отделения Уральского филиала ПАО «<...>»,

рассмотрев дело № 16/04-16р, возбужденное в отношении АО «<...>» (119180, <...>), АО «<...>» (115280, <...>), ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>» (123298, г. <...>) по факту получения физическим лицом 15.12.2015 в 17:08 от абонента «<...>» смс-сообщения следующего содержания: «Новый год – время скидок! Оплачивайте интернет и телевидение бонусами на <...>Ваш ОнЛайм», смс-<...>: +<...>, в отсутствие согласия физического лица на получение данного рекламного сообщения, по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - Федеральный закон «О рекламе»),

**УСТАНОВИЛА:**

В Кировское УФАС России поступило заявление физического лица по факту получения 15.12.2015 в 17:08 от абонента «<...>» смс-сообщения следующего содержания: «Новый год – время скидок! Оплачивайте интернет и телевидение бонусами на <...>Ваш ОнЛайм», смс-<...>: +<...>.

Как указывает заявитель, согласия на получение данного рекламного сообщения он не давал.

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.

Определением от 29.01.2016 г. возбуждено дело № 16/04-16р в отношении АО «<...>», рассмотрение дела назначено на 18.02.2016 г.

Заявитель <...>, извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку на заседание Комиссии не обеспечил.

АО «<...>», извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя на заседание Комиссии не обеспечило, запрошенные документы представило в полном объеме. Согласно документам, поступившим от АО «<...>» (вх. №739 от 09.02.2016 г.), между ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>»

Макрорегиональный филиал «<...>» и <...> заключен договор № 7518349 от 07.11.2012 г. на оказание услуг связи по передаче данных оказания телематических услуг связи. В письменных пояснениях (вх. №739 от 09.02.2016 г.) указано, что в договоре в качестве контактного телефона со стороны Абонента был указан мобильный номер +<...>, который в дальнейшем по инициативе Абонента посредством звонка в Контактный <...>, был изменен на номер +<...> без внесения соответствующих изменений в договор. Так как Абонент является участником Программы лояльности Online Бонус, на абонентский номер +<...> действительно была произведена отправка сообщения. Также из письменных пояснений АО «<...>» следует, что рассылка спорного смс-сообщения была осуществлена АО «<...>» по договору № МР-МИ-СВЗН-10.10.2014 от 10.10.2014 г., по которому АО «<...>» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов АО «<...>».

Представитель Кировского регионального отделения Уральского филиала ПАО «<...>» по доверенности № б/н от 24.03.2014 г. <...> поддержала позицию, представленную ранее в материалы дела (вх. № 93 от 13.01.2016 г.).

Комиссия, ознакомившись с представленными документами, отложила рассмотрение дела в связи с необходимостью привлечения в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, АО «<...>», а также заинтересованного лица ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>».

Рассмотрение дела № 16/04-16р определением от 18.02.2016 г. назначено на 17.03.2016г.

Заявитель <...>., извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку на заседание Комиссии не обеспечил.

АО «<...>», извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя на заседание Комиссии не обеспечило.

АО «<...>», извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя на заседание Комиссии не обеспечило.

В материалы дела от АО «<...>» поступили письменные пояснения и документы (вх. № 1598 от 17.03.2016 г.), согласно которым между АО «<...>» и ОАО «<...>» был заключен договор № 01/25/1314-14 от 29.12.2014 г. В рамках данного договора заказчик (ОАО «<...>») обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению спам, при этом ответственность за содержание смс-сообщений в любом случае несет заказчик (ОАО «<...>») (пункты 2.2.5, 5.8 Договора). АО «<...>» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а выполняет исключительно технологическую функцию: предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам.

ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>»  
Макрорегиональный филиал «<...>» извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя на заседание Комиссии не обеспечило.

В материалы дела от ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>» поступили письменные пояснения и документы (вх.№ 1634 от 18.03.2016 г.).

Кировское региональное отделение Уральского филиала ПАО «<...>» извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя на заседание Комиссии не обеспечило.

Рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью изменения статуса заинтересованного лица ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>» на лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, а также запроса дополнительных документов у лиц, участвующих в деле.

Рассмотрение дела № 16/04-16р определением от 17.03.2016 г. назначено на 25.04.2016г.

На заседание Комиссии Кировского УФАС России, состоявшееся 25.04.2016 г., лица, участвующие в деле, надлежащим образом извещенные о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явились.

В материалы дела от ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>» поступили письменные пояснения (вх.№

2049 от 05.04.2016 г.), согласно которым между <...> и ОАО «<...>» заключен договор № 7518349 от 07.11.2012 г. на оказание услуг связи. В связи с реорганизацией юридического лица ПАО «<...>» в настоящее время является универсальным правопреемником ОАО «<...>» по вышеуказанному договору. Условиями заключенного сторонами договора подтверждается, что абонент <...>. выразил свое согласие на обработку его персональных данных и получение различного рода смс-сообщений на номер +<...>. В дальнейшем при изменении условий договора, касающихся изменения адреса оказания услуг, абонент <...>. указал мобильный телефонный номер +<...>.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О рекламе» в настоящем Федеральном законе используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

За счет одновременного информирования большого количества людей реклама позволяет ознакомить потребителей с товарами услугами, реализуемыми на рынке, сформировать к ним положительное отношение потребителей, позитивно выделить определенные организации, товары и услуги из всего существующего ряда.

Информация, содержащаяся в спорном смс-сообщении: «Новый год – время скидок! Оплачивайте интернет и телевидение бонусами на <...>Ваш ОнЛайм», размещена посредством использования сетей электросвязи, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (бонусной программе ОнЛайм), формирование или

поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, соответствует требованиям ст. 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

В соответствии с 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

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

В материалы дела был представлен договор № 7518349 от 07.11.2012 г., в котором в п. 2 указано, что Абонент (<...>) согласен получать от Оператора (ОАО «<...>») смс-оповещения на указанный номер мобильного телефона о состоянии Лицевого счета, зачислении средств на счет, новых тарифах и услугах. Таким образом, в данном договоре содержится явное согласие физического лица <...>, являющегося заявителем по настоящему делу, на получение информации от компании ОАО «<...>» (ПАО «<...>») об о состоянии Лицевого счета, зачислении средств на счет, новых тарифах и услугах посредством направления смс-сообщений на номер мобильного телефона +<...>. В дальнейшем при изменении условий договора, касающихся изменения адреса оказания услуг, абонент <...> указал мобильный телефонный номер +<...>, что подтверждается выпиской с Лицевого счета № 3527416 по договору № 7518349.

ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>» доказало, что «<...>», дал предварительное согласие на получение рекламной информации.

Таким образом, признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» в действиях АО «<...>», АО «<...>», ПАО междугородной и международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>» отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 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 № 16/04-16р прекратить, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела в действиях АО «<...>», АО «<...>», ПАО междугородной и

международной электрической связи «<...>» Макрорегиональный филиал «<...>»  
наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.