

РЕШЕНИЕ № 1250-ФАС52-07/14

г. Н. Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 13 ноября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 19 ноября 2014 года.

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

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Горбачева О.С.	-	член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
Швецова О.Ю.	-	член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №1250-ФАС52-07/14, возбужденное в отношении Открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4; адрес филиала «Макро-регион Поволжье»: 603146, г. Нижний Новгород, ул. Бекетова, д. 61), по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», в присутствии представителя общества по доверенности №0211/12 от 06.11.2012 г. – Родькиной А.А., и заявителя – С.,

УСТАНОВИЛА:

10.09.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы С. по поводу рекламы, распространенной ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее: ОАО МТС») по сетям электросвязи в виде смс-сообщений без согласия абонента:

4 августа 2014 года в 18:52 *«Уже сотни тысяч абонентов зарегистрировались в*

акции «Миллионер! Не упускайте свой шанс стать счастливым обладателем 1 миллиона рублей! Регистрируйтесь, отправив SMS с кодом 1111 на бесплатный номер <...> до 10.08.14. Подробности: www.pda.mts.ru/mln или 1117145 (бесплатно)»;

3 сентября 2014 года в 20:28 «Осталось всего 2 месяца до завершения акции «Миллионер»! Зарегистрируйтесь сейчас, и, возможно, именно Вы станете обладателем 1 миллиона рублей! Для регистрации отправьте SMS с кодом 1111 на бесплатный номер <...> до 10.09.14. Подробности: www.pda.mts.ru/mln или 1117145 (бесплатно)»;

08 октября 2014 года в 20:39 «Пополняйте баланс с выгодой! Получите бонус 10 минут звонков на моб. МТС всех регионов России. Внесите на Ваш счет сумму не менее 60 руб. до 12.10.2014 одним платежом, и бонус Ваш. Бонусные минуты расходуются при нахождении в домашнем регионе. Узнайте подробности – 1117142 (бесплатно)»;

11 октября 2014 года в 12:54 «Не забудьте! Только до 12.10.14! Вам полагается БОНУС от МТС – 10 минут звонков внутри сети за пополнение счета одним платежом на сумму 60 руб. и более! Бонусные минуты расходуются при нахождении в домашнем регионе. Узнайте подробности: 1117142 (бесплатно)»;

21 октября 2014 года в 18:11 «С 20 до 25.10.14 Ваши звонки, SMS и интернет в домашнем регионе (на сумму до 30 руб.) станут бесплатными, как только расходы на связь превысят 30 руб. (кроме стоимости ежемесячной платы, контента, пакетов услуг и роуминга). Узнайте подробности по номеру – 1117143 (звонок бесплатный).

Рекламораспространителем рекламных сообщений является ОАО «МТС».

В связи с указанными обстоятельствами, Управление Федеральной антимонопольной службы России по Нижегородской области 03 октября 2014 года вынесло Определение о возбуждении дела №1250-ФАС52-07/14 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ОАО «МТС».

Заслушав доводы заявителя, представителя ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

С. являлся абонентом ОАО «МТС» по договору о предоставлении услуг связи от 10.01.2014 г., и ему был предоставлен телефонный номер «+7-910-#-###-###». При подписании договора С. написал условие об отказе от получения рекламы. 21 июля 2014 года С. написал заявление оператору связи ОАО «МТС» о расторжении абонентского договора и перенесении абонентского номера в сеть оператора ОАО «Вымпелком».

Переход абонента от одного оператора связи к другому с сохранением абонентского номера предусмотрен Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.05.2005 № 328 «Об утверждении Правил оказания услуг подвижной связи». В соответствии с пунктом 48.5 Постановления и пунктом 3 заявления Струнина А.Г. о переходе к другому оператору связи, оператор связи ОАО «ВымпелКом» начал оказывать услуги связи по номеру «+7-910-#-###-###» с 9 часов 00 минут 29 июля 2014 года.

2 августа 2014 года, С. написал заявление ОАО «МТС» о переводе остатка

денежных средств на другой счет заявителя в связи с расторжением договора.

По информации, представленной ОАО «МТС» в письме (вх.№5577 от 13.11.2014г.), в связи с тем, что перенос номера это технологически сложная услуга, и для качественного осуществления которой, требуется определенное время, согласно данным автоматизированной системы расчета (АСР МТС) расторжение контракта со С. на основании его заявления о переносе в сеть другого оператора, произведено 17.08.2014 г.

Однако, после 17.08.2014 г. на телефонный номер С. поступали смс-сообщения с номера, определившегося в телефоне как «МТС» следующего содержания:

3 сентября 2014 года в 20:28 *«Осталось всего 2 месяца до завершения акции «Миллионер»! Зарегистрируйтесь сейчас, и, возможно, именно Вы станете обладателем 1 миллиона рублей! Для регистрации отправьте SMS с кодом 1111 на бесплатный номер <...> до 10.09.14. Подробности: www.pda.mts.ru/mln или 1117145 (бесплатно)»* (поступление данного сообщения подтверждается детализацией входящих сообщений, предоставленной С. в офисе ОАО «ВымпелКом»);

08 октября 2014 года в 20:39 *«Пополняйте баланс с выгодой! Получите бонус 10 минут звонков на моб. МТС всех регионов России. Внесите на Ваш счет сумму не менее 60 руб. до 12.10.2014 одним платежом, и бонус Ваш. Бонусные минуты расходуются при нахождении в домашнем регионе. Узнайте подробности – 1117142 (бесплатно)»* (поступление данного сообщения подтверждается детализацией входящих сообщений, предоставленной абоненту С. 12.10.2014г. в офисе ОАО «ВымпелКом»);

11 октября 2014 года в 12:54 *«Не забудьте! Только до 12.10.14! Вам полагается БОНУС от МТС – 10 минут звонков внутри сети за пополнение счета одним платежом на сумму 60 руб. и более! Бонусные минуты расходуются при нахождении в домашнем регионе. Узнайте подробности: 1117142 (бесплатно)»* (поступление данного сообщения подтверждается детализацией входящих сообщений, предоставленной абоненту Струнину А.Г. 14.10.2014г. в офисе ОАО «ВымпелКом»);

21 октября 2014 года в 18:11 *«С 20 до 25.10.14 Ваши звонки, SMS и интернет в домашнем регионе (на сумму до 30 руб.) станут бесплатными, как только расходы на связь превысят 30 руб. (кроме стоимости ежемесячной платы, контента, пакетов услуг и роуминга). Узнайте подробности по номеру – 1117143 (звонок бесплатный)»* (поступление данного сообщения подтверждается детализацией входящих сообщений, предоставленной абоненту С. 25.10.2014г. в офисе ОАО «ВымпелКом»).

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама – это 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект

рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара. Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что товар это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанные сообщения является рекламой, так как ориентированы на неопределенный круг лиц и направлены на мотивацию потребителей рекламы к тому, чтобы воспользоваться предложенными оператором связи услугами.

Сообщения направлены на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - оператору связи «МТС», товаром, в данном случае, являются услуги мобильной связи, оказываемые оператором.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

В связи с тем, что у рекламодателя отсутствовало согласие абонента на получение рекламы, распространение рекламных сообщений противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рекламного сообщения является ОАО «МТС».

Таким образом, рекламные сообщения, распространенные ОАО «МТС» 3 сентября 2014 года в 20:28, 08 октября 2014 года в 20:39, 11 октября 2014 года в 12:54, 21 октября 2014 года в 18:11 на телефонный номер С. «+7-910-#-###-###», без его согласия, является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «МТС» не признал нарушение в связи с тем, что процедура перехода абонента от одного оператора связи к другому запущена совсем недавно, и её работа осуществляется со сбоями. После перехода абонента от одного оператора связи к другому, абонент получает временную сим-карту, и какой-то небольшой промежуток времени, может пользоваться услугами уже нового оператора связи по новой (временной) сим-карте, так и услугами своего прежнего оператора связи по старой сим-карте.

Комиссия считает необходимым выдать ОАО «МТС» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу распространенную ОАО «Мобильные ТелеСистемы» 3 сентября 2014 года в 20:28; 08 октября 2014 года в 20:39; 11 октября 2014 года в 12:54; 21 октября 2014 года в 18:11, в виде смс-сообщений на телефонный номер С. «+7-910-#-###-###», без его согласия, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ОАО «Мобильные ТелеСистемы» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в отношении ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

Решение изготовлено в полном объеме в течение 10 дней со дня его вынесения.

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

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены комиссии

О.Ю. Швецова

О.С. Горбачёва

Гришков Д.А.

т.(831)430-55-74

ПРЕДПИСАНИЕ № 1250-ФАС52-07/14

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

г.Н.Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

член Комиссии, специалист-эксперт отдела контроля

- Горбачёва О.С. - **Финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,**

на основании решения от 13.11.2014 года по делу № 1250-ФАС52-07/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4; адрес филиала «Макро-регион Поволжье»: 603146, г.Нижний Новгород, ул. Бекетова, д. 61), поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08. 2006 №508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Мобильные ТелеСистемы» **в срок до 27 ноября 2014 года** прекратить нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы посредством рассылки рекламных смс-сообщений на номер мобильного телефона Струнина А.Г. без получения предварительного согласия абонента на получение данной рекламы.

2. ОАО «Мобильные ТелеСистемы» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 28 ноября 2014 года**.

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

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает Общество от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены комиссии

О.Ю. Швецова

О.С. Горбачёва