

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 93/15

«23» марта 2016 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Н.П. Камнева - заместитель руководителя управления;

члены комиссии: Е.А Скоп - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 93/15, возбужденное по факту рассылки на телефонные номера заявителей SMS-сообщений, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которой 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,

в отсутствие представителей заявителей – физических лиц – (не явились, уведомлены надлежащим образом);

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «АльфаСтрахование», представитель по Доверенности №5609/14 от 30.06.14г. «...»

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физических лиц (вх. №3227э, №3228э от 26.05.2015г.) по факту рассылки 25.05.2015г. на телефонный номер «...» в 18:46 ч., а также на телефонный номер «...» в 14:46 ч. через sms-центр «...» от отправителя с буквенным идентификатором «AlfaStrah» sms-сообщения следующего содержания:

«Успейте купить страховку на случай укуса клеща всего за 350 руб. только до 01.06.2015 г. Покупка он-лайн - [www.alfastrah.ru](http://www.alfastrah.ru) или в офисе: правый берег — ул.Д.Ковальчук, 179/5, тел. 209-10-38, левый берег - ул. Станиславского, 13, тел. 351-04-87. Защитите себя от клещевого энцефалита»,

без получения предварительного согласия абонентов с признаками нарушения Закона о рекламе.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Поскольку рассматриваемое sms-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указание на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом о рекламе оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.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.

Как указывают заявители, согласие на получение рассматриваемой рекламы ими не давалось.

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 Закона о рекламе).

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации данные sms-сообщения были отправлены посредством sms-центра +«...»принадлежащего ПАО «МТС».

Как сообщает ПАО «МТС» (вх.№ 6473 от 14.07.2015г.) рассматриваемое SMS-сообщение с буквенным идентификатором «AlfaStrah» поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS - Центр ПАО «МТС» «...»на абонентские номера +«...»и +«...»б с короткого сервисного номера 1422, выделенного ЗАО «СмартКардЛинк» (далее - ЗАО «СКЛ», Агент), в рамках заключенного с Обществом договора №140755872 от 08.12.2014г.

Согласно условиям вышеуказанного договора, ПАО «МТС» оказывает Агенту комплекс услуг по передаче, приему и обработке sms-сообщений справочно-информационного характера от Агента только к зарегистрированным в информационных системах Агента пользователям и лишь в целях - оказания таким пользователям собственно услуг Агента. Подробно процедура оказания услуг устанавливается в Договоре, согласно которому именно комплекс Агента ЗАО «СмартКардЛинк» формирует одно или несколько коротких сообщений и обращается к оборудованию ПАО «МТС» с указанием MSISD пользователя, к которому необходимо доставить SMS-сообщение. При этом оборудование ПАО «МТС» передает уже сформированное Агентом информационное сообщение на мобильный терминал пользователя.

В свою очередь, ЗАО «СКЛ» представило документы (вх. № 4473э от 11.08.15г., вх. № 7815 от 24.08.15г.) на основании которых, на абонентские номера +«...»были

направлены SMS-сообщения 25.05.2015 года с именем отправителя «AlfaStrah». Инициатором рассылки данных SMS-Сообщений является ООО «СМС Трафик». Согласно договору №010413 от 01.04.2013 г., заключенному между ЗАО «СКЛ» и ООО «СМС Трафик», ЗАО «СКЛ» (Исполнитель) оказывает ООО «СМС Трафик» (Заказчик) услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта Заказчика, включая оказание услуг по приему от Заказчика сообщений, их обработке и отправке на SMSC Оператора для передачи пользователям информационных SMS-сообщений.

Таким образом, ЗАО «СКЛ» является поставщиком услуг связи, действующим на основании соответствующих лицензий - Лицензии № 121141 от 09.02.2012 года на оказание телематических услуг связи и Лицензии № 121139 от 08.09.2010 года на оказание услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации.

ООО «СМС Трафик» сообщило (вх. № 6185э от 10.12.15г., вх. № 11471 от 14.12.15г.), что в соответствии с договором №445/13/598-systl от 01.11.2013 года, заключенным между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «А1 Системс» (Заказчик), Исполнитель по заданию Заказчика оказывает последнему услуги доступа к Системе, обеспечивающей обработку, отправку Сообщений и организацию их взаимодействия между Заказчиком и Абонентом.

Под Системой, в силу Договора, понимается принадлежащий Исполнителю комплекс оборудования и программного обеспечения, который позволяет получать, обрабатывать и пропускать в форме различных типов сообщений данные, поступающие от абонента и адресуемые Заказчику, а также в обратном порядке - от Заказчика адресуемые абоненту.

Кроме того, Новосибирским УФАС России получены копии Договоров (полюсов) ОАО «АльфаСтрахования» на оказание услуг страхования, с согласием на получение смс-рассылки.

ООО «А1 Системс» представило документы (вх. № 968 от 08.02.16г.) на основании которых, в рамках заключенных между Операторами и ООО «А1 Системс» договоров, ООО «А1 Системс» не направляет смс-сообщения Абонентам лично. ООО «А1 Системс» заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс-сообщения рассылаются Абонентам указанными контрагентами.

ООО «А1 Системс» сообщило, что номер +«...» был присвоен контрагенту - ОАО «АльфаСтрахование» по Договору № 110-systl от 01.09.2010 г., в рамках данного Договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщений абонентам +«...» (в 18:46ч.) и +«...» (в 14:46ч.) следующего содержания: «Успейте купить страховку на случай укуса клеща всего за 350 руб. только до 01.06.2015 г. Покупка он-лайн - [www.alfastrah.ru](http://www.alfastrah.ru) или в офисе: правый берег - ул. Д.Ковальчук, 179/5, тел. «...», левый берег - ул. Станиславского, 13, тел. «...» Защитите себя от клещевого энцефалита!».

В соответствии с п.4.1.1. Договора, контрагенту ОАО «АльфаСтрахование» (далее Заказчик) были предоставлены технические параметры подключения Заказчика к SMS Исполнителя.

В соответствии с п.4.1.2. Договора, Заказчик несет ответственность по претензиям и

искам, связанным с использованием оборудования Исполнителя в рамках Договора.

В соответствии с п.4.3. Договора, Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

Так же, ООО «А1 Системс» представило копии Договоров (полюсов) ОАО «Альфастрахование» на оказание услуг страхования, с согласием застрахованных лиц на получение смс-рассылки.

В ответ на Определение об отложении дела от 19.02.16г. ОАО «Альфастрахование» направило письменные пояснения (вх.№ 2237 от 17.03.16г.), в котором подтверждает осуществление рассылки смс-сообщений на абонентские номера: «...» и прикладывает копии Договоров (полюсов), заключенных с клиентами-страхователями.

23.03.2016 г. на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем ОАО «Альфастрахования» Доровских Я. В. подтверждена позиция, изложенная в Отзыве на Определении об отложении рассмотрения дела №93/15 от 19.02.16г., о том, что ОАО «Альфастрахование» осуществило рассылку смс-сообщений на абонентские номера: «...» на основании полученных Обществом согласий, указанных в полисе страхования. По мнению представителя, в действиях Общества признаки нарушения законодательства о рекламе отсутствуют.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает данные выводы ошибочными и противоречащими фактическим обстоятельствам дела на основании следующего.

В материалах дела имеются поступившие заявления абонентов номеров: «...» Принадлежность указанных номеров заявителям подтверждена информацией от оператора связи заявителей – ПАО «МТС».

Страхователи, при заполнении анкет, указали телефонные номера, абонентами которых они не являются. Соответственно, абонентские номера, на которые была осуществлена отправка смс-сообщений, указанные в Договоре ОАО «Альфастрахование», принадлежали иным лицам.

Таким образом, согласия абонентов телефонных номеров: «...» ОАО «Альфастрахование» не были получены, следовательно, рассылка ОАО «Альфастрахование» смс-сообщений рекламного характера была осуществлена без согласия абонентов.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, распространение рассматриваемых рекламных смс-сообщений по сетям электросвязи, посредством использования телефонной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента на получение таких сообщений является ненадлежащей рекламой, рекламодателем которых является ОАО «Альфастрахование» (ИНН 7713056834; адрес: 115162, г. Москва, ул. Шаболовка, д.31, Б).

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя ОАО «Альфастрахование»,

Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную путем рассылки sms-сообщений на номера заявителей: «...» следующего содержания:

«Успейте купить страховку на случай укуса клеща всего за 350 руб. только до 01.06.2015 г. Покупка он-лайн - [www.alfastrah.ru](http://www.alfastrah.ru) или в офисе: правый берег — ул.Д.Ковальчук, 179/5, тел«...», левый берег - ул. Станиславского, 13, тел. «...» «Защитите себя от клещевого энцефалита», ненадлежащей рекламой,

а ОАО «Альфастрахование» (ИНН 7713056834; адрес: 115162, г. Москва, ул. Шаболовка, д.31, Б) нарушившим ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2. Выдать ОАО «Альфастрахование» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 93/15

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«24» марта 2016 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Н.П. Камнева - заместитель руководителя управления;

члены комиссии: Е.А Скоп - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «24» марта 2016 г. по делу № 93/15 о признании информации, распространенной 25.05.2015г. на телефонные номера заявителей: +«...» в 18:46 ч.; «...» в 14:46 ч., через sms-центр +«...» от отправителя с буквенным

идентификатором «AlfaStrah» следующего содержания:

«Успейте купить страховку на случай укуса клеща всего за 350 руб. только до 01.06.2015 г. Покупка он-лайн - [www.alfastrah.ru](http://www.alfastrah.ru) или в офисе: правый берег — ул.Д.Ковальчук, 179/5, тел. «...», левый берег - ул. Станиславского, 13, тел. «...». Защитите себя от клещевого энцефалита», ненадлежащей рекламой, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Альфастрахование» (ИНН 7713056834; адрес: 115162, г. Москва, ул. Шаболовка, д.31, Б) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

- ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии 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,

в том числе информацию, отправленную на абонентские номера: «...» следующего содержания: «Успейте купить страховку на случай укуса клеща всего за 350 руб. только до 01.06.2015 г. Покупка он-лайн - [www.alfastrah.ru](http://www.alfastrah.ru) или в офисе: правый берег — ул.Д.Ковальчук, 179/5, тел.«...», левый берег - ул. Станиславского, 13, тел. «...». Защитите себя от клещевого энцефалита».

2. ОАО «Альфастрахование» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «11» апреля 2016г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф в размере 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.