

## РЕШЕНИЕ

«2» июня 2014 года

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №40, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС сервисы» (далее – ООО «СМС сервисы»; ИНН 7813342638; юридический адрес: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Большая Зеленина, д. 8, корп. 2, литер А) и Общества с ограниченной ответственностью «ЮНИКОМ» (далее - ООО «ЮНИКОМ»; ИНН 7705928111; 109240, г. Москва, наб. Котельническая, 17) по факту распространения 26.09.2013 г. в 15:55 ч. (местное время) sms-сообщения рекламного характера путем рассылки sms-сообщения 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, 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 присутствии:

- заявителя – физического лица – (не явился; уведомлен надлежащим образом);

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – ООО «СМС сервисы» (не явился; уведомлен надлежащим образом);

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – ООО «ЮНИКОМ» (от лица заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «ЮНИКОМ»)

- представителя заинтересованного лица ОАО «ВымпелКом» - «...»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №9741 от 28.11.13) по факту рассылки 26.09.2013 г. в 15:55 на номер заявителя «...» sms-сообщения следующего содержания:

«Проверка кредитной истории за 200 рублей. Регистрируйся на unicom24.ru».

К заявлению приложено изображение данного sms-сообщения, в соответствии с которым идентификатор отправителя сообщения – unicom24.ru. Согласно приложенной к заявлению детализации услуг, оказанных абоненту с номером «...» 26.09.2013 г., рассматриваемое sms-сообщение было отправлено с номера «...».

Информация, содержащаяся в полученном заявителем sms-сообщении, является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку отвечает всем требованиям, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе: 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.

Законом о рекламе в ч. 1 ст. 18 установлено, что 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.

Заявитель утверждает, что не давал согласия на получение указанного sms-сообщения.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе. Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей (п.4 ст.3 Закона о рекламе). Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 в соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе несет рекламодатель. Согласно определению, содержащемуся в п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и использованием любых средств.

В соответствии с данными реестра Российской системы и плана нумерации номер «...», отраженный в детализации абонента-заявителя в качестве номера, с которого было отправлено рассматриваемое sms-сообщение, закреплен за оператором связи ОАО «ВымпелКом».

Как следует из ответа ОАО «ВымпелКом» на запрос об отправителе рассматриваемого sms-сообщения (вх.№10677 от 24.12.2013 г.), данное сообщение было отправлено ООО «СМС сервисы» на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» № «...» от 01.01.2012 г., а также Дополнительного соглашения № «...» от 01.01.2012 г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы», согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений от Абонента (ООО «СМС сервисы») к Пользователям (п.1.2. соглашения).

Согласно условиям соглашения ООО «СМС сервисы» получило доступ к

Интерфейсу (платформе sms-центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого получило возможность отправки sms-сообщений через Интернет, посредством Web-Интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя sms-сообщения у абонента-получателя может отображаться sms-центр Билайн, имеющий номер «...». Данный номер является технологическим шлюзом, выполняющим функции приема/отправки входящих/исходящих сообщений между абонентами ОАО «ВымпелКом» и абонентами других операторов мобильной связи.

Как поясняет ОАО «ВымпелКом» основной функцией sms-центра в этом случае является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки от отправителя сообщения до получателя по сети подвижной радиотелефонной связи ОАО «ВымпелКом».

В соответствии с условиями дополнительного соглашения Абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения sms-сообщений, предназначенных по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

В своем отзыве на Определение о возбуждении дела №40 от 10.02.2014 г. (вх.№2522 от 18.03.2014 г.) ООО «СМС сервисы» поясняет, что рекламораспространителем рассматриваемого sms-сообщения является Общество с ограниченной ответственностью «ТурбоСМС» (далее – ООО «ТурбоСМС»; ИНН 1001241226; 185014, республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Хейкконена, 16-6).

ООО «СМС сервисы» 01.10.2009 г. был заключен Договор № «...» с Обществом с ограниченной ответственностью «БИФРИ» (далее – ООО «БИФРИ»; ИНН 7813133641; 197198, г. Санкт-Петербург, Большой пр. П.С. д. 29, литер А), согласно которому ООО «Айфри» (Решением единственного участника ООО «Айфри» от 01.08.2011 г. переименовано в ООО «СМС сервисы») приняло на себя обязательство по организации передачи sms-сообщений, формируемых ООО «БИФРИ» или его клиентами, абонентам операторов сотовой связи.

В свою очередь, по информации, представленной ООО «БИФРИ», Общество заключило Договор № «...» от 15 марта 2012 г. с ООО «ТурбоСМС», на основании которого ООО «БИФРИ» (Исполнитель) приняло на себя обязательство по оказанию ООО «ТурбоСМС» (Заказчик) услуг по обработке и передаче sms-сообщений, формируемых Заказчиком, до sms-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам.

Во исполнение Договора № «...» от 15 марта 2012 г. Заказчику был выделен аккаунт на сайте [www.smsdirect.ru](http://www.smsdirect.ru) (далее - Сайт), администратором которого является Исполнитель. В результате Заказчик получил возможность посредством Сайта производить со своего оборудования sms-рассылку путем ручного набора sms-сообщений и номеров абонентов, в том числе, направлять sms-сообщения с любым текстом конкретным абонентам на конкретные телефонные номера. По условиям Дополнительного соглашения № «...» к Договору № «...» от 15 марта 2012 г. для доступа к Сайту и отправки sms-сообщений Заказчику был выделен логин «smsdelivery».

Представленной ООО «СМС сервисы» справкой из Системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО «БИФРИ» подтверждается факт отправки

ООО «ТурбоСМС» 26.09.2013 г. в 12:55 sms-сообщения с текстом: «Проверка кредитной истории за 200 рублей. Регистрируйся на unicom24.ru» абоненту-заявителю на номер «...» посредством соединения с оборудованием ООО «БИФРИ».

ООО «ТурбоСМС» в свою очередь действует на основании ряда договоренностей с ЗАО «Вендософт» и ООО «Юником». Так, согласно пояснениям от имени единственного учредителя и собственника ЗАО «Вендософт» и ООО «ТурбоСМС» (вх.№2307э от 07.05.14 г.) инициатором рассылки рассматриваемого sms-сообщения является Общество с ограниченной ответственностью «ЮНИКОМ» (далее – ООО «ЮНИКОМ»; ИНН 7705928111; 109240, г. Москва, наб. Котельническая, 17). По Договору № "..." от 01.03.2012 г. ООО «Турбо СМС» предоставляет ЗАО «Вендософт» (ИНН 1001225383; 185014, республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Хейкконена, 16-б) услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке sms-сообщений, а также формирование и отправку сообщений электронной почты в течение определенного периода. ЗАО «Вендософт» на основании Договора № «...» от 07.06.2013 г., заключенного с ООО «ЮНИКОМ», предоставляет последнему услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке sms-сообщений.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО «ЮНИКОМ».

Как следует из пояснений ООО «ЮНИКОМ» (вх.№5984 от 05.06.2014 г.) главным проектом Общества является сервис unicom24.ru, являющийся площадкой для работы всех участников кредитно-страхового рынка: банков, страховых компаний, агентств недвижимости. Представители Общества на различных деловых мероприятиях в городах России проводили консультации и разъясняли возможности сервиса unicom.24.

Номер абонента-заявителя «...» был указан в анкете, подтверждающей согласие заполнявшего ее лица, на получение информации об услугах ООО «ЮНИКОМ», а также согласие на обработку персональных данных. Данный номер принадлежит абоненту-заявителю «...» на основании Договора о предоставлении услуг связи МТС от 02.11.2011 г. При этом, анкета заполнена от имени другого физического лица «...». Вместе с тем, это лицо в анкете подтверждает, что является владельцем указанного в анкете номера «...». В своих объяснениях по факту указания в анкете анкетируемым не принадлежащего ему телефонного номера, ООО «ЮНИКОМ» поясняет, что не имеет возможности проверять принадлежность телефонного номера определенному лицу, когда оно заполняет анкету, поскольку у Общества отсутствуют полномочия истребовать соответствующие данные у оператора связи.

Таким образом, по мнению ООО «ЮНИКОМ», человек, заполнявший анкету, ввел ООО «ЮНИКОМ» в заблуждение, указав не принадлежащий ему номер телефона. Рассматриваемое sms-сообщение было адресовано лицу, заполнявшему анкету, и на момент отправки сообщения ООО «ЮНИКОМ» не обладало информацией, что номер <...> на который оно было отправлено, принадлежит другому лицу.

На основании вышеизложенного ООО «ЮНИКОМ» считает, что согласие на получение sms-сообщений на номер «...» им было получено и при отправке данного

сообщения были соблюдены требования Закона о рекламе.

Также Общество указывает, что для предотвращения подобных случаев, в настоящее время sms-сообщения отправляются зарегистрированным пользователям сайта ООО «ЮНИКОМ» и прошедшим проверку. Проверка при регистрации происходит следующим образом: операторы ООО «ЮНИКОМ» связываются с пользователем с целью подтверждения введенной информации.

Номер абонента-заявителя был исключен из базы рассылки и sms-сообщения ООО «ЮНИКОМ» на него больше не отправлялись.

Комиссия относится к доводам ООО «ЮНИКОМ» критически, т.к. фактически Обществом не было получено согласие владельца телефонного номера «...» на рассылку на данный номер sms-сообщений. Вместе с тем, п.3.2.2. Договора № «...» от 07.06.2013 г., заключенного ЗАО «Вендософт» (Исполнитель) и ООО «ЮНИКОМ» (Заказчик), предусмотрено, что в обязанности Заказчика входит обязательное получение от адресата, на телефон которого планируется отправка sms-сообщений с информацией Заказчика, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на получение sms-сообщений.

Кроме того, учитывая меры, которые были приняты ООО «ЮНИКОМ» для предотвращения подобной ситуации, у Общества была возможность установить достоверность данных, указываемых в анкете.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе, и в соответствии с п.п. 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

#### РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространяемую путем рассылки sms-сообщения на номер «...» 26.09.2013 г. в 15:55 ч., следующего содержания: «Проверка кредитной истории за 200 рублей. Регистрируйся на unicom24.ru», ненадлежащей рекламой,

а общество с ограниченной ответственностью «ЮНИКОМ» (далее – ООО «ЮНИКОМ»; ИНН 7705928111; ИНН 7705928111; 109240, г. Москва, наб. Котельническая, 17) 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, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Не выдать ООО «ЮНИКОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном

правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «18» июня 2014 г.

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