

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

[www.ulyanovsk.fas.gov.ru](http://www.ulyanovsk.fas.gov.ru), [to73@fas.gov.ru](mailto:to73@fas.gov.ru)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

12.12.2014

ДЕЛО № 11595-К/05-

2014

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов И.И., рассмотрев материалы дела о совершении обществом с ограниченной ответственностью «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии» (далее - ООО «Велти ММТ», общество), правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие представителя ООО «Велти ММТ» (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») Проворовой И.Н. (вх. № 1677 от 06.03.2014). В обращении сообщается, что 24.02.2014 в 16 час. 43 мин. на абонентский номер заявителя +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* без её согласия поступило СМС-сообщение: «МТС: НАГРАДА - ЗА ПРЕДАННОСТЬ для +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*! Не только «МЕРСЕДЕС - БЕНЦ» не только лыжное снаряжение НО И СЕКРЕТНЫЙ ПРИЗ! Отправьте ДА на 2014 и получите ПРИЗ сразу! 42,34р/SMS/ контент, инфо: 2014.mts.ru».

По обращению Проворовой И.Н. Ульяновским УФАС России определением от 05.05.2014 возбуждено дело № 10885/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 04.08.2014 (в полном объеме решение изготовлено 18.08.2014) реклама: «МТС: НАГРАДА - ЗА ПРЕДАННОСТЬ для +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*! Не только «МЕРСЕДЕС - БЕНЦ» не только лыжное снаряжение НО И СЕКРЕТНЫЙ ПРИЗ! Отправьте ДА на 2014 и получите ПРИЗ сразу! 42,34р/SMS/ контент, инфо: 2014.mts.ru», распространенная 24.02.2014 в 16 час. 43 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*, признана ненадлежащей, нарушающей ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный

закон «О рекламе»). Доказательства наличия предварительного согласия Проворовой И.Н. на получение указанной рекламы в материалах дела отсутствуют.

Материалы дела № 10885/05-2014 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 21.11.2014 о возбуждении в отношении ООО «Велти ММТ» дела об административном правонарушении № 11595-К/05-2014 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 12.12.2014 в 10 час. 30 мин. Определение от 21.11.2014 направлено ООО «Велти ММТ» заказным письмом с уведомлением № 43206880636642 от 21.11.2014, которое получено 27.11.2014.

В Ульяновское УФАС России ООО «Велти ММТ» представлены письменные пояснения (вх. № 10475 и № 10478 от 10.12.2014), согласно которым короткий номер обществу предоставлен ОАО «МТС» в виде нумерации «2012», а не «2014», в соответствии с п. 3.2.1 договора оказания услуг № D1204760 от 22.02.2012. Для проведения Третьей широкомасштабной брендированной СМС-акции сторонами было заключено дополнительное соглашение № 3 от 10.10.2013, в рамках которого ОАО «МТС» выделило четырехзначный сервисный номер «2014» для целей исполнения договора. Указанные номера никогда не передавались ООО «Велти ММТ». Согласно п. 3.2.6.2 указанного договора ОАО «МТС» обязуется в период проведения Третьей широкомасштабной брендированной СМС-акции обеспечить рассылку СМС-сообщений рекламного характера в адрес активных абонентов, количество которых определяется ОАО «МТС». В связи с этим ООО «Велти ММТ» просит прекратить производство по делу об административном правонарушении, о чем вынести соответствующее постановление.

Из материалов дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе № 10885/05-2014, а также дела об административном правонарушении № 11595-К/05-2014 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента ОАО «МТС» Проворовой И.Н. (вх. № 1677 от 06.03.2014). В обращении сообщается, что 24.02.2014 в 16 час. 43 мин. на абонентский номер заявителя +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* без её согласия поступило СМС-сообщение: «МТС: НАГРАДА - ЗА ПРЕДАННОСТЬ для +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* ! Не только «МЕРСЕДЕС - БЕНЦ» не только лыжное снаряжение НО И СЕКРЕТНЫЙ ПРИЗ! Отправьте ДА на 2014 и получите ПРИЗ сразу! 42,34p/SMS/ контент, инфо: 2014.mts.ru». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «2014».

В соответствии с п.п. 1-3 ст. Федерального 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - акции «Навстречу мечте», главным призом в которой является автомобиль «Мерседес-Бенц».

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

Вместе с тем, из обращения Проворовой И.Н. следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без её согласия.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно письменным пояснениям филиала ОАО «МТС» в Ульяновской области (исх. № П 10-06/0055и от 31.03.2014, вх. № 2449 от 31.03.2014) глобальный заголовок «2014» принадлежит ООО «Велти ММТ» в соответствии с договором оказания услуг № D1204760 от 22.02.2012 и приложением № 3 к дополнительному соглашению № 3 от 10.10.3013 к договору № D1204760 от 22.02.2012. Согласно п. 2.1 указанного договора, в целях извлечения заказчиком (ОАО «МТС») прибыли от оказания услуг связи в виде возмездного предоставления абонентам доступа к сервису исполнителя (ООО «Велти ММТ»), по договору исполнитель оказывает заказчику услуги по продвижению среди абонентов информационно значимого контента в виде фоновых рисунков, загружаемых на мобильные телефоны абонентов, а заказчик обязуется своевременно принимать и оплачивать исполнителю услуги согласно условиям договора. Таким образом, отправка СМС-сообщения: «МТС: НАГРАДА - ЗА ПРЕДАННОСТЬ для +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\*! Не только «МЕРСЕДЕС - БЕНЦ» не только лыжное снаряжение НО И СЕКРЕТНЫЙ ПРИЗ! Отправьте ДА на 2014 и получите ПРИЗ сразу! 42,34р/SMS/ контент, инфо: 2014.mts.ru» осуществлена в соответствии договором оказания услуг № D1204760 от 22.02.2012, заключенным между ОАО «МТС» (заказчик) и ООО «Велти ММТ» (исполнитель).

От ООО «Велти ММТ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «МТС: НАГРАДА - ЗА ПРЕДАННОСТЬ для +7-\*\*\*-\*\*\*-\*\*-\*\* ! Не только «МЕРСЕДЕС - БЕНЦ» не только лыжное снаряжение НО И СЕКРЕТНЫЙ ПРИЗ! Отправьте ДА на 2014 и получите ПРИЗ сразу! 42,34p/SMS/ контент, инфо: 2014.mts.ru», а также документов, подтверждающих наличие согласия Проворовой И.Н. на получение рассматриваемого СМС-сообщения, в ходе рассмотрения дела № 10885/05-2014 не поступило, в связи с чем было возбуждено дело об административном правонарушении № 11595-К/05-2014.

В результате анализа представленных в ходе рассмотрения дел № 10885/05-2014 и № 11595-К/05-2014 документов установлено, что список для рассылки СМС-сообщений в Третью широкомасштабную брендированную акцию утверждало (представляло) ОАО «МТС». Согласно п. 3.2.6.4 договора № D1204760 от 22.02.2012 рассылка СМС-сообщений не может быть осуществлена в адрес абонентов, которые заявили о своем нежелании участвовать в рассылке СМС-сообщений путем направления соответствующего СМС-сообщения на сервисный номер или по телефону в информационный центр поддержки абонентов, а также абонентов, которые заявили о своем нежелании получать СМС-сообщения с новостями и рекламой, распространяемой ОАО «МТС», или отозвали свое согласие на получение СМС-сообщений с новостями и рекламой, распространяемой ОАО «МТС».

В соответствии с договором о предоставлении услуг связи МТС от 28.08.2012, заключенным ОАО «МТС» с Проворовой И.Н., при подписании договора абонент подтверждает свое ознакомление и выражает безусловное согласие с Правилами оказания услуг подвижной связи МТС, являющимися неотъемлемой частью данного договора. Согласно п. 7.6 указанных Правил абонент вправе выразить свое согласие или отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям, а также на использование сведений о нем в целях продвижения товаров/работ/услуг, в том числе путем осуществления прямых контактов с абонентом с помощью средств связи, когда необходимость такого согласия/отказа предусмотрена действующим законодательством. Если абонент не выразил своего несогласия, согласие считается оформленным путем подписания договора.

Согласно пояснениям ОАО «МТС» Проворова И.Н. не выразила своего несогласия, таким образом, следует считать, что у ОАО «МТС» имеется согласие Проворовой И.Н. на получение СМС-сообщений.

При данных обстоятельствах со стороны ОАО «МТС» либо ООО «Велти ММТ» отсутствует нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия события административного правонарушения.

Учитывая изложенное дело об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденное в отношении ООО «Велти ММТ», подлежит прекращению.

Руководствуясь статьями 24.5, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 11595-К/05-2014 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

И.И. Спиридонов