

## РЕШЕНИЕ № 738-ФАС52-07/13

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 09 октября 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 18 октября 2013 года.

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, старший  
специалист 1 разряда отдела  
контроля финансовых рынков,  
рекламы и недобросовестной  
конкуренции,**

Гришков Д.А. -

рассмотрев дело №738-ФАС52-07/13, 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 обращению С. (адрес: г.Н.Новгород, ...), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии: представителей ОАО «МТС»: Шутова Н.Ю. – по доверенности №0210/12 от 06.11.2012 г., Родькиной А.А. – по доверенности №0211/12 от 06.11.2012 г.; заявителя – С.,

**УСТАНОВИЛА:**

18.03.2013г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы С. (вх. №1494) по поводу рекламы, распространенной ОАО «Мобильные ТелеСистемы» по сетям электросвязи в виде СМС-сообщений без согласия абонента, что, по мнению заявителя, содержит признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В своем обращении С. сообщил, что с 07.02.2012 г. им через сайт оператора связи МТС подключена услуга «Запрет приема информационных SMS и SMS/MMS». Однако, 28.11.2012 и 16.03.2013 на телефонный номер заявителя от ОАО «Мобильные ТелеСистемы» поступали рекламные смс-сообщения.

Распространение рекламных сообщений таким способом содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 09 июля 2013 года вынесло Определение о возбуждении дела №738-ФАС52-07/13 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» отношении ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее: ОАО «МТС»).

Рассмотрение дела по существу состоялось 09 октября 2013 года.

**Заслушав представителей сторон по делу, исследовав имеющиеся в деле доказательства, Комиссия приходит к следующим выводам.**

18.03.2013г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы С. (вх. №1494) по поводу рекламы, распространенной ОАО «Мобильные ТелеСистемы» по сетям электросвязи в виде СМС-сообщений без согласия абонента.

В своем обращении С. сообщил, что с 07.02.2012 г. им через сайт оператора связи МТС подключена услуга «Запрет приема информационных SMS и SMS/MMS». Однако, 28.11.2012 и 16.03.2013 на телефонный номер заявителя от ОАО «Мобильные ТелеСистемы» поступали рекламные смс-сообщения.

Заявителем получены следующие рекламные сообщения:

28.11.2012г. в 10:16 ч.: *«Оформите карту МТС. Деньги в салоне МТС с кредитным лимитом до 40000 руб...»;*

16.03.2013г. в 11:13 ч.: *«Автоплатеж-бесплатная услуга для пополнения баланса мобил.номера МТС (автоматически и без комиссии со счета карты МТС-Деньги). Подключить через Интернет-банкинг или банкомат МТС-Банка (Платежи>Сотовые>МТС Автоплатеж>Подключить, далее см. подсказки) или в Личн.кабинете на сайте МТС <https://autopay.mts.ru/>. Услуга подключается в теч. 1 суток. Настраивается по расписанию (пополнение счета каждые 7, 15, 30 дней) или по достижению заданного баланса.».*

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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 ФЗ «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 адресованы неопределенному кругу лиц и направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования – ОАО «МТС». Товаром, в данном случае, являются услуги, рекламируемые оператором связи, в том числе, услуги по оформлению кредитной карты МТС, а также услуги «Автоплатеж» с карты МТС-Деньги.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

В своем обращении заявитель указал, что он является абонентом оператора связи «МТС» в соответствии с Договором о предоставлении услуг связи от 25.02.2011 г. Абонентом С. 07 февраля 2012 г. подключена услуга «Запрет приема информационных SMS и SMS/MMS с сайта МТС», которая позволяет отказаться от рекламно-информационных сообщений МТС и SMS, MMS с сайта, а также от информационных текстов в сервисных сообщениях». В качестве доказательства подключения данной услуги заявителем представлена распечатка личной карточки «Управление услугами» со списком отключенных услуг.

После получения заявителем рекламного сообщения 28 ноября 2012 года в 10:16, им подана претензия в адрес оператора связи «МТС». ОАО «МТС» в письме от 24.01.2013 (исх.№01-17/П00436и) признало поступление 28.11.2012г. (10:16) в адрес абонента рекламного сообщения. Оператор связи пояснил, что данный факт является ошибкой, допущенной оператором Контактного центра.

Согласно детализация абонентского номера от 16 марта 2013 г. с короткого номера «МТС» в период с 11:11:40 по 11:11:53 поступило сообщение состоящее из 14 смс-сообщений (частей).

В письме (исх. от 28.08.2013) в адрес С. представитель информационной службы ОАО «МТС» сообщил, что «...поступление на Ваш номер <...> .03.13 информационного SMS об услуге «Автоплатеж» связано с ВАШИМ обращением к

*оператору Контактного центра 16.3.2013 в 11:18:14 за консультацией по данному вопросу. Таким образом, сообщение было выслано не по собственной инициативе МТС, а по Вашему запросу в целях консультации по услуге...».*

Комиссия Нижегородского УФАС России, проанализировав имеющиеся документы и информацию, приходит к выводу, что у оператора связи отсутствуют доказательства получения предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений, так как рекламное сообщение, согласно детализации, получено абонентом 16.03.2013 г. в период с 11:11:40 по 11:11:53, а звонок в информационный центр МТС зарегистрирован в 11:18:14, то есть на семь минут позднее. Таким образом, сначала абонент С. получил рекламное смс-сообщение, а уже по истечении 7 минут позвонил в информационную службу «МТС».

В связи с тем, что распространение рекламных сообщений осуществлялось без предварительного согласия адресата, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что распространенная реклама противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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

Пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По информации, представленной С., рассылка осуществлялась с короткого телефонного номера: «МТС».

ОАО «МТС» в письме от 24.09.2013г. (исх.№ П 01-06/0035и) сообщило, что аккаунты «МТС» и «MTS» заведены в SMSC ОАО «МТС».

Отсюда следует, что рекламораспространителем рекламных сообщений является ОАО «МТС».

Таким образом, распространяемая ОАО «МТС» 28.11.2012г. в 10:16ч. и 16.03.2013 г. в период с 11:11:40 по 11:11:53 реклама посредством отправки смс-сообщений рекламного характера на телефонный номер абонента С. без предварительного согласия адресата противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ОАО «МТС» в ходе рассмотрения дела не признало нарушение рекламного законодательства.

В связи с тем, что отсутствуют сведения, что на момент вынесения решения ОАО «МТС» прекратило рассылку рекламных сообщений абоненту С., Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать оператору связи ОАО «МТС» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «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 рекламу ОАО «МТС» ненадлежащей, а действия Общества по распространению рекламы 28.11.2012г. в 10:16ч. и 16.03.2013 г. в период с 11:11:40 по 11:11:53 без предварительного согласия абонента, нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ОАО «МТС» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в отношении рекламораспространителя - ОАО «МТС».

Решение изготовлено в полном объеме 18 октября 2013 года.

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**

**Д.А. Гришков**

- [21-10-2013 no ss-07-7468 predpisanie.doc](#)