

## РЕШЕНИЕ

### ПО ДЕЛУ № 069/05/18-532/2021

Резолютивная часть решения объявлена 17 декабря 2021 года  
г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 24 декабря 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Ключникова Е.В., временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок,

члены Комиссии:

- Манюгина Е.И., заместитель начальника отдела антимонопольного контроля,

- Киртоакэ И.В., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 069/05/18-532/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством направления смс - сообщений на телефонный номер <\*\*\*> без ее предварительного согласия,

в присутствии посредством видео-конференцсвязи представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл»); <\*\*\*> (по доверенности от 01.06.2021 № 14Т),

в отсутствие заявителя <\*\*\*>, надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 069/05/18-532/2021 возбуждено по заявлению <\*\*\*> (далее также заявитель) в отношении ООО «Т2 Мобайл» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от

13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с распространением в октябре 2021 года на телефонный номер заявителя +7904<\*\*\*> без его предварительного согласия посредством смс-сообщений рекламы следующего содержания:

- «Вы ее разбудили – теперь не скрывать! Получите скидку 25% на 3 месяца на тариф «Мой разговор». Для вас безлимит на номера Tele2 России, 200 минут на номера других операторов дом. региона и 5 ГБ интернета. Все это за 188 руб./мес. Успеете перейти в течение 7 дней:\*630\*2#», отправитель - «Tele2». «Вы ее разбудили – теперь не скрывать! Получите скидку 25% на 3 месяца на тариф «Мой разговор». Для вас безлимит на номера Tele2 России, 200 минут на номера других операторов дом. региона и 5 ГБ интернета. Все это за 188 руб./мес. Успеете перейти в течение 7 дней:\*630\*2#», отправитель - «Tele2» (поступила 05.10.2021 в 20:34);

- «За что? Да просто так. Получите скидку 25% на 3 месяца при переходе на тариф «Мой разговор»! У вас будут: безлимит на номера Tele2 России, 200 минут на номера других операторов дом. региона и 5 ГБ интернета всего за 188 руб./мес. Успеете перейти до конца дня: \*630\*2#», отправитель - «Tele2» (поступила 13.10.2021 в 12:51).

В соответствии со статьей 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; **объект рекламирования** - товар, средство его индивидуализации, 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены

в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются дополнительные услуги оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Таким образом, обязанность доказать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламораспространителя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы».

Телефонный номер заявителя +7904<\*\*\*> относится к ресурсу нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл». ООО «Т2 Мобайл» подтвердило факт поступления смс - сообщений 05.10.2021 в 20:34 и 13.10.2021 в 12:51.

<\*\*\*> 06.09.2021 обращалась с заявлением в ООО «Т2 Мобайл» о прекращении рассылок рекламного характера, однако, несмотря на отказ заявителя от рассылки рекламы на телефонный номер +7904<\*\*\*> реклама дополнительных услуг ООО «Т2 Мобайл» поступила 05.10.2021 и 13.10.2021.

Согласно информации ООО «Т2 Мобайл», изложенной в письмах от 19.11.2021 № 2690.00/217-21 и от 30.11.2021 № 2690.00/223-21, ООО «Т2

Мобайл» по результатам проверки установило, что заявление <\*\*\*> от 06.09.2021 о прекращении направления рассылок было принято агентом ООО «Т2 Мобайл» - ООО «Т2МБ», которое не было своевременно передано оператору связи.

ООО «Т2 Мобайл» также сообщило, что 19.10.2021 в базе данных абонентов ООО «Т2 Мобайл» установлен отказ абонента телефонного номера +7904<\*\*\*> от получения рекламных сообщений.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Т2 Мобайл», которое самостоятельно сформировало текст и отправило 05.10.2021 и 13.10.2021 рекламу услуг «Теле2» посредством смс – сообщений на выделенный заявителю телефонный номер +7904<\*\*\*> без его предварительного согласия.

Вышеуказанные действия ООО «Т2 Мобайл» совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Учитывая, что телефонный номер заявителя +7904<\*\*\*> исключен оператором связи из базы данных рассылок, отсутствуют основания для выдачи ООО «Т2 Мобайл» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 05.10.2021 и 13.10.2021 посредством смс-сообщений на номер заявителя +7904<\*\*\*>; признать действия ООО «Т2 Мобайл» (108811, г. Москва, поселение Московский, Киевское шоссе 22-й километр, домовладение 6, строение 1, этаж 5, комната 33, ОГРН - 1137746610088, ИНН - 7743895280), выразившиеся в распространении 05.10.2021 в 20:34 и 13.10.2021 в 12:51 по сетям электросвязи рекламы дополнительных услуг ООО «Т2 Мобайл» без предварительного

согласия абонента нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «Т2 Мобайл» не выдавать в связи с добровольным устранением совершенного нарушения до принятия решения по настоящему делу.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии: Е.В. Ключникова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, И.В. Киртоакэ