

ОАО «Мобильные ТелеСистемы»  
ул. Марксистская, д. 4, г. Москва,  
109147

ОАО «Мобильные ТелеСистемы»  
Филиал в г. Ярославль  
пр. Октября, д. 47, г. Ярославль,  
150040

03.12.2014 № 18283/04-01

#### РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/130-14

«19» ноября 2014 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов М. Ф.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Правдина С. Н., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/130-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение, а также без указания сроков проведения «Конкурса»; источника информации об организаторе «Конкурса», о правилах его проведения, количестве призов по результатам «Конкурса», сроках, месте и порядке получения призов, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18, статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, — Открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» в лице представителя Якимовой М.О. (доверенность № 0135/14 от 28.10.2014),

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области из ФАС России поступило заявление физического лица о несанкционированном распространении рекламы посредством смс-сообщений (вх. № 10928 от 08.09.2014).

Заявитель сообщает о том, что 04 сентября 2014 года в 19 часов 08 минут на номер мобильного телефона ..... с номера 3737 через смс-центр +79168960390 поступило смс-сообщение с содержанием «МТС: Напоминание для ..... Вы еще не получили свой приз. Осталось 4 дня! Среди возможных призов — 1 млн.р., iPhone5S, iPad и др.! Отправьте ДА на 3737 (Op.) Инфо: mln.mts.ru (трафик по тарифу)». В подтверждение получения рекламы заявитель предоставил скриншот со своего мобильного телефона, сообщил, что является абонентом оператора связи Открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее — ОАО «Мобильные ТелеСистемы», ОАО «МТС»); выразил согласие на получение антимонопольным органом информации от оператора связи, необходимой для рассмотрения заявления (о детализации счета, телефонных соединениях, смс-сообщениях, иных переданных данных на/от его абонентский номер).

Заявитель считает распространение данной рекламы нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе», ФЗ «О рекламе», Закон), поскольку не давал своего согласия на ее получение.

Ярославским УФАС России в ходе рассмотрения заявления гражданина установлено, что данное смс-сообщение поступило заявителю через смс-центр (номер <...> ) ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

Рассматриваемое смс-сообщение является предложением абоненту, пополнив счет, принять участие в конкурсе «Стань миллионером с МТС», главным призом которого является 1 миллион рублей.

В соответствии с Правилами проведения Конкурса «Стань миллионером с МТС» (далее - «Конкурс») «Конкурс» проводится с целью поощрения абонентов ОАО «МТС» за пользование услугами подвижной связи, предоставляемыми ОАО «МТС». Правилами проведения «Конкурса» определены порядок участия в конкурсе; призовой фонд; порядок определения победителей; сроки проведения «Конкурса»; порядок, сроки и место получения призов. Организатором «Конкурса» является Общество с ограниченной ответственностью «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии» (далее — ООО «Велти ММТ»).

Дело № 04-01/130-14 возбуждено в отношении ОАО «Мобильные ТелеСистемы» по признакам нарушения части 1 статьи 18, статьи 9 Федерального закона «О рекламе», поскольку распространение рекламы «Конкурса» осуществлялось посредством смс-сообщений без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы; без указания сроков проведения «Конкурса»; источника информации об организаторе «Конкурса», о правилах его проведения, количестве призов по результатам «Конкурса», сроках, месте и порядке получения призов.

ОАО «МТС» предоставило в материалы дела письменные пояснения и документы (исх. № Ц09-6/0009и от 17.11.2014), запрошенные в определении о возбуждении дела № 04-01/130-14 от 31.10.2014. ОАО «МТС» сообщило, что с заявителем 05.03.2008 заключен договор на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи с предоставлением ему абонентского номера ..... посредством подписания абонентом регистрационной формы (стандартный бланк Договора о предоставлении услуг связи МТС, действовавший на указанное время), в которой содержатся все необходимые данные абонента и договора. Экземпляр данного договора ОАО «МТС» утрачен, однако Оператор связи подтверждает факт

заключения договора и длящегося исполнения сторонами своих обязательств по нему. Подписав договор, заявитель присоединился к публичной оферте — Правилам оказания услуг связи МТС (далее - Правила), которые являются неотъемлемой частью договора, и в соответствии с пунктом 7.6 Правил, заключая договор, Абонент тем самым выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. ОАО «МТС» сообщило, что Общество является отправителем данного смс-сообщения в рамках заключенного с ООО «Велти ММТ» договора оказания услуг № D1204760 от 22.02.2012, в соответствии с пунктом 2.2 которого ОАО «МТС» обеспечивает проведение SMS-рассылки о проведении «Конкурса». Информация о проводимом «Конкурсе» размещена на сайте <http://www.mln.mts.ru>, на котором содержались все необходимые сведения о стимулирующем мероприятии. При этом в рекламе указан названный интернет-сайт (mln.mts.ru), что обращает внимание абонента на существование иной информации о параметрах рекламного предложения для того, чтобы абонент сделал осознанный выбор в пользу или не в пользу предложения. Указание в смс-сообщении на возможность получения информации о мероприятии из другого источника является соблюдением требований статьи 9 ФЗ «О рекламе».

ОАО «Мобильные ТелеСистемы» также сообщило, что SMS-конкурс «Стань миллионером с МТС» запущен в коммерческую эксплуатацию приказом от 18.06.2014 № 09/0177П. Выборка номеров среди абонентов ОАО «МТС» для массовой рассылки определялась согласно сведениям о зачислении/списании денежных средств по номерам абонентов в соответствии с приказом от 18.06.2014 № 09/0177П. Тексты смс-сообщений, направляемых абонентам утверждены данным приказом. Отправка смс-сообщений осуществлялась специалистом ОАО «МТС» через коммутационное оборудование на мобильные устройства абонентов. Отказаться от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, абоненты ОАО «МТС» могут, обратившись в любой салон-магазин МТС либо позвонив по бесплатному номеру справочной службы 0890. Также абонентам предоставляется возможность подключить услугу «Запрет приема информационных SMS и SMS/MMS с сайта МТС». У абонента ..... услуга запрета приема смс от ОАО «МТС» не подключена.

ОАО «МТС» считает, что в его действиях в описанной Абонентом ситуации какие-либо нарушения ФЗ «О рекламе» отсутствуют.

Рассмотрев материалы дела, представленные ОАО «Мобильные ТелеСистемы» пояснения и документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Факт поступления 04 сентября 2014 года в 19 часов 08 минут на номер мобильного телефона гражданина ..... с номера 3737 через смс-центр +79168960390 смс-сообщения с содержанием «МТС: Напоминание для ..... Вы еще не получили свой приз. Осталось 4 дня! Среди возможных призов — 1 млн.р., iPhone5S, iPad и др.! Отправьте ДА на 3737 (Op.) Инфо: mln.mts.ru (трафик по тарифу)» подтверждается скриншотом с его мобильного телефона (предоставлен заявителем), детализацией оказанных услуг связи за 04.09.2014 по номеру 79159948186 (предоставлена Филиалом ОАО «МТС» в г. Ярославль).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона 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.

Пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определяет товар как продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация обладает всеми признаками рекламы, определенными пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе».

Данная информация, распространенная посредством смс-сообщения, по своему содержанию адресована неопределенному кругу лиц. Исходя из анализа приказа ОАО «МТС» от 18.06.2014 № 09/0177П «О запуске в коммерческую эксплуатацию SMS-конкурса «Стань миллионером с МТС» на базе SMS-услуг по короткому номеру 3737 от компании ООО «Велти ММТ» данные смс-сообщения предназначены для больших по числу групп абонентов ОАО «МТС» на территории всех макро-регионов ОАО «МТС» в установленные приказом сроки. При этом установленный способ отбора абонентов не указывает на определенность лиц, до которых доводилась приведенная в рассматриваемом смс-сообщении информация. При данном способе отбора невозможно определить заранее, сколько абонентов и какие из них конкретно будут выступать в качестве получателя данного смс-сообщения. ОАО «МТС» обновляет базу абонентов на ежемесячной основе. Направленность на неопределенный круг лиц подтверждается и содержанием смс-сообщения, текст которого утвержден названным приказом и не содержит указание на конкретного абонента. Массовость смс-рассылки предусмотрена договором оказания услуг № D 140349480, в соответствии с пунктом 3.2.6 которого ОАО «МТС» обязуется при пополнении абонентами своего счета мобильного телефона осуществлять в адрес таких абонентов рассылку смс-сообщений с информацией о проведении «Конкурса».

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Факт получения заявителем рассматриваемого смс-сообщения подтверждается детализацией звонков, предоставленной оператором связи заявителя ОАО «Мобильные ТелеСистемы» и соответствующим скриншотом, предоставленным самим заявителем.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет

рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. То есть рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение рекламы до сведения потребителя.

Как следует из материалов дела, текст рассматриваемого смс-сообщения утвержден ОАО «Мобильные ТелеСистемы» приказом от 18.06.2014 № 09/0177П. Материалами дела доказано, что ОАО «МТС» является отправителем данной смс-рекламы в рамках заключенного с ООО «Велти ММТ» договора оказания услуг № D 140349480, в соответствии с пунктом 2.2 которого ОАО «МТС» обеспечивает проведение смс-рассылки о проведении «Конкурса», Данная рассылка осуществлялась специалистами ОАО «МТС» через коммутационное оборудование на мобильные устройства Активных Абонентов.

Таким образом, ОАО «Мобильные ТелеСистемы» осуществило фактическое доведение рассматриваемого смс-сообщения рекламного характера до заявителя, то есть являлось рекламораспространителем.

Гражданин в своем заявлении указал, что согласие на получение смс-сообщения не давал. По мнению Комиссии, ОАО «МТС» не предоставило доказательств наличия согласия Заявителя на получение указанного смс-сообщения рекламного характера. Довод ОАО «МТС» о том, что подписав договор, заявитель присоединился к публичной оферте — Правилам оказания услуг связи МТС (далее - Правила), которые являются неотъемлемой частью договора, и в соответствии с пунктом 7.6 Правил, заключая договор, Абонент тем самым выражает свое согласие на возможность получения рекламной информации, распространяемой по сетям связи, Комиссией не принимается по следующим основаниям. Названные Правила оказания услуг связи «МТС» регулируют отношения по оказанию услуг подвижной радиотелефонной связи, и также иных сопряженных с ними услуг (сервисное, информационно-справочное обслуживание, телематика, передача данных, услуги местной телефонной связи и др.) (пункт 1.1 Правил). Согласно пункту 8 Правил оказания услуг подвижной связи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.05.2005 № 328, оказание услуг подвижной связи может с согласия абонента сопровождаться оказанием оператором связи иных услуг, технологически неразрывно связанных с услугами подвижной связи и направленных на повышение их потребительской ценности. Оператор связи обязан создавать систему информационно-справочного обслуживания в целях предоставления абонентам информации, связанной с оказанием услуг подвижной связи (пункт 10 Правил оказания услуг подвижной связи).

Согласие абонента на публичную оферту не может быть признано согласием в рамках оказываемых услуг по договору на получение смс-рекламы. Договор оказания услуг связи МТС имеет ссылку на Правила оказания услуг связи МТС, но не содержит понятия «даю согласие на получение рекламы» или «отказываюсь от получения рекламы», то есть не содержит однозначной для понимания абонента формулировки о возможности выбора. Отсутствие отказа со стороны абонента от предоставления рекламной информации не может быть рассмотрено как его предварительное согласие. Аналогичная позиция изложена в постановлении

Шестого арбитражного апелляционного суда от 11 октября 2012 года № 06АП-4344/2012.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась по сетям подвижной связи с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое в соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

Согласно требованиям статьи 9 ФЗ «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (стимулирующее мероприятие) должны быть указаны: сроки проведения такого мероприятия; источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Установлено, что рассматриваемое смс-сообщение является предложением абоненту, пополнив счет, принять участие в конкурсе «Стань миллионером с МТС», главным призом которого является 1 миллион рублей.

[В соответствии с Правилами Конкурса «Стань миллионером с МТС», указанными в Приложении № 1 к договору](#) услуг № D140349480, заключенному с ООО «Велти ММТ», Конкурс проводится с целью поощрения абонентов ОАО «МТС» за пользование услугами подвижной связи, предоставляемых ОАО «МТС». Правила Конкурса размещены в сети Интернет на сайте, связанном с доменным именем mln.mts.ru.

Правилами проведения «Конкурса» определены порядок участия в конкурсе; призовой фонд; порядок определения победителей; сроки проведения «Конкурса»; порядок, сроки и место получения призов. Организатором «Конкурса» является Общество с ограниченной ответственностью «Велти Мобильные Маркетинговые Технологии».

Так как для участия в указанном конкурсе необходимо пополнять свой номер мобильного телефона с 20.06.2014 по 20.11.2014, а для получения главного приза в 1 миллион рублей необходимо стать N-ым участником конкурса в первом периоде проведения «Конкурса», а далее участником под выигрышным порядковым номером, то данный «Конкурс» является стимулирующим мероприятием.

В рассматриваемой рекламе не указаны сроки проведения «Конкурса»; источник информации об организаторе «Конкурса», о правилах его проведения, количестве призов по результатам «Конкурса», сроках, месте и порядке получения призов, что является нарушением требований статьи 9 ФЗ «О рекламе».

Довод ОАО «Мобильные ТелеСистемы» о том, что указание в рекламе стимулирующего мероприятия названия сайта в сети интернет достаточно для соблюдения требований статьи 9 ФЗ «О рекламе», Комиссией не принимается по следующим основаниям.

Из нормы статьи 9 Федерального закона «О рекламе» следует, что реклама стимулирующего мероприятия в любом случае должна содержать указание на

сроки проведения такого мероприятия и источник необходимой информации. При этом реклама стимулирующего мероприятия должна содержать полный перечень сведений, с которыми потребитель может ознакомиться при помощи указанного источника информации (в данном случае сайта mln.mts.ru) в соответствии с требованием пункта 2 статьи 9 ФЗ «О рекламе», то есть должно быть указано, где можно получить «информацию об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения». Рассматриваемая реклама не содержит информации о том, какие именно сведения можно получить на указанном в смс-сообщении сайте mln.mts.ru.

В силу частей 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 9 Закона, несут рекламодатель и рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ОАО «Мобильные ТелеСистемы» является также рекламодателем рассматриваемой рекламы в силу вышеперечисленных договорных отношений.

Таким образом, 04 сентября 2014 года в 19 часов 08 минут на номер мобильного телефона гражданина ..... с номера 3737 через смс-центр +79168960390 распространялась реклама посредством смс-сообщения с содержанием «МТС: Напоминание для ..... Вы еще не получили свой приз. Осталось 4 дня! Среди возможных призов — 1 млн.р., iPhone5S, iPad и др.! Отправьте ДА на 3737 (Op.) Инфо: mln.mts.ru (трафик по тарифу)», с нарушениями требований части 1 статьи 18, статьи 9 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которые несет ОАО «Мобильные ТелеСистемы» как рекламодатель и рекламодатель.

Ответственность рекламодателя и рекламодателя за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «МТС: Напоминание для ..... Вы еще не получили свой приз. Осталось 4 дня! Среди возможных призов — 1 млн.р., iPhone5S, iPad и др.! Отправьте ДА на 3737 (Op.) Инфо: mln.mts.ru (трафик по тарифу)», поступившую в виде смс-сообщения 04 сентября 2014 года в 19 часов 08 минут на номер мобильного телефона гражданина ..... с номера 3737, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, статьи 9 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ОАО «Мобильные ТелеСистемы» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «03» декабря 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М. Ф. Завьялов

Члены Комиссии: С. Н. Правдина

С.Д. Солодяшкина

ОАО «Мобильные ТелеСистемы»

ул. Марксистская, д. 4, г. Москва,

109147

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/130-14  
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«19» ноября 2014 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов М.Ф.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Правдина С.Н., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «19» ноября 2014 года по делу № 04-01/130-14 о признании ненадлежащей рекламы «МТС: Напоминание для ..... Вы еще не получили свой приз. Осталось 4 дня! Среди возможных призов — 1 млн.р., iPhone5S, iPad и др.! Отправьте ДА на 3737 (Op.) Инфо: mln.mts.ru (трафик по тарифу)», поступившей в виде смс-сообщения 04 сентября 2014 года в 19 часов 08 минут на номер мобильного телефона гражданина ..... с номера 3737, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, статьи 9 Федерального закона от

13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Мобильные ТелеСистемы», место нахождения: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4, в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно:

- прекратить распространение рекламы посредством рассылки смс-сообщений без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы;

- прекратить распространение рекламы стимулирующего мероприятия без указания сроков проведения такого мероприятия; источника информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

2. ОАО «Мобильные ТелеСистемы», место нахождения: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «30» декабря 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Председатель Комиссии М. Ф. Завьялов

Члены Комиссии: С. Н. Правдина

С.Д. Солодяшкина