

ООО «Крафт Телеком»
ул. Электrozаводская, д. 24, стр. 1,
офис 306А, г. Москва, 107023

ИП Асонова Н.Б.

<.....>

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/03-15

«20» февраля 2015 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 – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л.Ю., главный специалист-эксперт Правдина С.Н., ведущий специалист-эксперт Ивнева М.Б.,

рассмотрев дело № 04-01/03-15, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту получения гражданином З. 10 ноября 2014 года в 09 часов 30 минут на номер мобильного телефона <.....> с номера +79029551516 рекламного смс-сообщения с содержанием «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс», без его согласия,

УСТАНОВИЛА:

Общество с ограниченной ответственностью «Крафт Телеком» (далее – ООО «Крафт Телеком», Общество), индивидуальный предприниматель Асонова Наталья Борисовна (далее – ИП Асонова Н.Б., индивидуальный предприниматель), привлеченные для участия в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, на рассмотрение дела уполномоченных представителей не направили, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом. В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителей ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление физического лица о незаконном распространении рекламы по сетям электросвязи (вх. № 15047 от 25.11.2014).

Заявитель сообщил о том, что 10 ноября 2014 года в 09 часов 30 минут на номер мобильного телефона <.....> с номера +79029551516 поступило смс-сообщение с содержанием «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс».

Заявитель считает распространение данной рекламы нарушением 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.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно сведений, предоставленных Закрытым акционерным обществом «Ярославль-GSM» (письмо от 23.12.2014 № 02/735), абонентом которого является заявитель (договор на предоставление услуг сотовой подвижной радиотелефонной связи с физическим лицом от 18.12.2005), данное смс-сообщение через смс-центры ЗАО «Ярославль-GSM» не проходило.

Согласно скриншоту, предоставленному заявителем, рассматриваемое смс-сообщение поступило на номер заявителя с номера +79029551516, выделенного оператору связи Закрытому акционерному обществу «Астрахань-GSM» (далее – ЗАО «Астрахань-GSM»), что подтверждается выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи по состоянию на 01.12.2014.

ЗАО «Астрахань-GSM» на запрос Ярославского УФАС России от 02.12.2014 № 18202/04-03 сообщило (письмо от 12.12.2014 № 02-02/4661), что федеральный номер <...> принадлежит номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM» (Оператор) и предоставлен в пользование Абоненту Обществу с ограниченной ответственностью «Крафт Телеком» в соответствии с договором № 790709 на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи от 23.10.2014 и приложением № 2 к данному договору. Согласно пункту 2.1 договора Оператор обязан осуществить подключение Абонента к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню, выбранному Абонентом. В соответствии с приложением № 2 к договору № 790709 на оказание услуг связи в перечень услуг входят короткие смс-сообщения, прием коротких смс-сообщений. Пунктом 2.11 договора предусмотрено, что Абонент несет ответственность за использование услуг связи, предоставляемых Абоненту, в том числе за использование этих услуг в целях злоупотреблений, мошенничества и хулиганства, а также за совершение других противоправных действий, в соответствии с законодательством Российской Федерации. ЗАО «Астрахань-GSM» как Оператор не несет ответственности за текст отправляемых Абонентом смс-сообщений.

ООО «Крафт Телеком» на запрос Ярославского УФАС России от 26.12.2014 № 19432/04-03 в письме от 28.01.15 № 17 подтвердило поступление 10.11.2014 в 09:30:48 на номер заявителя <.....> указанного смс-сообщения. Сообщило, что

рассматриваемое смс-сообщение направлено заявителю ИП Асоновой Н.Б. в рамках договора № 15 от 15.05.2014. Согласно пункту 1.1 договора Исполнитель (ООО «Крафт Телеком») оказывает услугу по предоставлению подключения и доступа к технической системе в порядке и на условиях, предусмотренных договором для передачи сообщений Заказчика (ИП Асонова Н.Б.) посредством технической системы Исполнителя (по протоколам: SMPP v3.4/ HTTPS) до узла связи оператора с целью последующей передачи абонентам, а Заказчик обязуется принимать оказанные Исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями договора. ООО «Крафт Телеком» предоставлены акт № 793 от 30.11.2014 за оказанные услуги ИП Асоновой Н.Б. (исходящие смс-сообщения за ноябрь 2014), акт сверки взаимных расчетов за период с 15.05.2014 по 31.12.2014 между ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б. В соответствии с пунктом 2.7 договора Заказчик обязуется не использовать подключение к технической системе Исполнителя для отправки СПАМа. В данном пункте договора предусмотрены взаимоотношения Исполнителя и Заказчика при отправке сообщений, не соответствующих действующему законодательству, в том числе законодательству о рекламе. ООО «Крафт Телеком» сообщило, что номер абонента <.....>, на который 10.11.2014 в 09:30:48 поступило рассматриваемое смс-сообщение, был добавлен в стоп-лист, ему не направляются сообщения ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б. При этом ООО «Крафт Телеком» не предоставило доказательств запроса у ИП Асоновой Н.Б. подтверждения согласия абонента <.....> на получение смс-рекламы.

Также установлено, что номер телефона 88001008891, указанный в смс-сообщении, принадлежащий согласно реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи ОАО «Ростелеком», предоставлен Обществу с ограниченной ответственностью «Нано-Финанс» (Заказчик) в рамках договора № 11Ю-00085/12-014 на оказание Услуги Интеллектуальной связи «Бесплатный вызов» с предоставлением Интеллектуального номера в КДУ «800» от 10.04.2012, заключенного с ОАО «Ростелеком» (Исполнитель), представленным ООО «Вектортел» (данный договор предоставлен ООО «Нано-Финанс» на запрос Ярославского УФАС России от 26.12.2014 № 19433/04-03). Также ООО «Нано-Финанс» сообщило, что рекламодателем смс-сообщения с текстом «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс», поступившего 10.11.2014 в 09:30:48 на телефонный номер <.....>, является ИП Асонова Н.Б., с которой Обществом заключен договор оказания услуг № 177НФ/807 от 20.05.2014. В рамках этого договора согласно пункту 2.1 Исполнитель (ИП Асонова Н.Б.) обязуется оказать услуги Заказчику (ООО «Нано-Финанс») по привлечению клиентов для выдачи займов путем отправки рекламно-информационного сообщения, согласованного с Заказчиком текста, а Заказчик обязуется принять и оплатить оказанные Исполнителем услуги. В соответствии с пунктом 3.1.4 указанного договора ИП Асонова Н.Б. соглашается с тем, что она является рекламодателем смс-сообщений, именно она определяет конечных получателей (абонентов), полностью несет юридическую ответственность и гарантирует ООО «Нано-Финанс», что все абоненты дали согласие на получение от ИП Асоновой Н.Б. сообщений рекламно-информационного характера. Согласование текста рассматриваемого смс-сообщения происходило с ИП Асоновой Н.Б. по электронной почте. Электронная переписка по согласованию текста смс-сообщения предоставлена ООО «Нано-Финанс» в материалы дела. Пунктом 3.3.1 договора оказания услуг № 177НФ/807 от 20.05.2014 закреплено право Исполнителя (ИП Асонова Н.Б.) без согласования с Заказчиком (ООО «Нано-

Финанс») привлекать третьих лиц для исполнения обязательств по договору, оставаясь ответственным за их действия, как за свои собственные. ООО «Нано-Финанс» предоставлена копия акта № 66 от 03.12.2014, подтверждающая оказание услуг по названному договору в период с 10.11.2014 по 23.11.2014. В соответствии с дополнительным соглашением от 01.10.2014 к договору оказания услуг № 177НФ/807 услуги ИП Асоновой Н.Б. оплачивались исходя из объема, определяемого по количеству заключенных ООО «Нано-Финанс» договоров займа с клиентами, обратившимися за получением займа на номер телефона, который был указан в смс-сообщении при рассылке Исполнителем в определенный период. Факт оплаты услуг ИП Асоновой Н.Б. за размещение рекламно-информационных материалов в период с 10.11.2014 по 23.11.2014 подтверждается предоставленной копией платежного поручения № 1944 от 16.12.2014.

Исходя из имевших в распоряжении Ярославского УФАС России материалов, предоставленных ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Крафт Телеком», ООО «Нано-Финанс», дело № 04-01/03-15 возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 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; 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.

Распространенная по сетям электросвязи 10 ноября 2014 года в 09 часов 30 минут на номер мобильного телефона <.....> с номера +79029551516 информация в виде смс-сообщения с содержанием «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс» отвечает вышеперечисленным требованиям рекламного законодательства, следовательно, является рекламой, объектом рекламирования в которой являются услуги по предоставлению заемных денежных средств.

ЗАО «Ярославль-GSM» подтвердило принадлежность абонентского номера <.....> абоненту ЗАО «Ярославль-GSM» - заявителю на основании договора на предоставление услуг сотовой подвижной радиотелефонной связи с физическим лицом от 18.12.2005.

Факт получения заявителем 10 ноября 2014 года в 09 часов 30 минут на номер мобильного телефона <.....> с номера +79029551516 смс-сообщения с содержанием «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс» подтверждается соответствующим скриншотом, предоставленным заявителем, а также ЗАО «Астрахань-GSM» (письмо от 12.12.2014 № 02-02/4661).

Согласно части 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанное смс-сообщение получено абонентом-заявителем без его предварительного согласия на получение данной рекламы, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18, несет рекламодатель.

Пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламодателя как лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно материалам дела ЗАО «Астрахань-GSM», являясь оператором связи, выделил в пользование абоненту ООО «Крафт Телеком» номер <...> по договору № 790709 на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи от 23.10.2014. Предметом договора является предоставление абоненту услуг подвижной радиотелефонной связи в соответствии с перечнем и условиями, выбранными абонентом. В перечень услуг связи в соответствии с приложением № 2 к данному договору входят короткие смс-сообщения, прием коротких смс-сообщений. То есть ЗАО «Астрахань-GSM» предоставляет ООО «Крафт Телеком» техническую возможность рассылки смс-сообщений через сеть ЗАО «Астрахань-GSM».

Рассылка рассматриваемого рекламного сообщения совершалась ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б. на основании заключенного между ними договора № 15 от 15.05.2014. ИП Асонова Н.Б., которая согласовала текст рассматриваемого смс-сообщения и определила круг получателей смс-сообщений, является конечным генератором рассылки рассматриваемого смс-сообщения. ООО «Крафт Телеком» производит распространение смс-сообщений (транзит) при помощи своего технического оборудования через смс-центр оператора связи, с которым у него заключен договор на оказание услуг цифровой радиотелефонной связи.

В данном случае ООО «Крафт Телеком» и ИП Асонова Н.Б. в рамках заключенных договоров осуществили фактическое доведение сведений по предоставлению ООО «Нано-Финанс» заемных денежных средств до абонента-заявителя.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателями рекламы «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс», поступившей 10 ноября 2014 года в 09 часов 30 минут в виде смс-сообщения на номер мобильного телефона <.....>, являются ООО «Крафт Телеком» и ИП Асонова Н.Б.

В материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие наличие письменного согласия заявителя - абонента ЗАО «Ярославль-GSM» <.....> на получение рекламы, в том числе рекламных смс-сообщений.

Таким образом, при распространении 10 ноября 2014 года в 09 часов 30 минут по сетям электросвязи на номер мобильного телефона <.....> смс-сообщения «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс» ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б. допущено нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Ответственность рекламораспространителя 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 «Деньги по требованию! Решение СРАЗУ по тел: 88001008891 ООО Нано-Финанс», поступившую 10 ноября 2014 года в 09 часов 30 минут на номер мобильного телефона <.....>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Крафт Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Выдать ИП Асоновой Н.Б. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. 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 «10» марта 2015 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: Л.Ю. Бай-Бородина

С.Н. Правдина

М.Б. Ивнева

