

РЕШЕНИЕ

по делу № 3-18-51/00-08-13

11 апреля 2014 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>,

рассмотрев дело № 3-18-51/00-08-13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщения,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило обращение гражданина о распространении 28.12.2012 и 29.12.2012 рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщений.

На основании распоряжения исх. АЦ/5039/13 от 14.02.2013 проведена внеплановая документарная проверка в отношении ООО «Нано-Финанс».

Проверкой установлено, что на телефонный номер гражданина <...> посредством смс-сообщений поступила реклама финансовой услуги ООО «Нано-Финанс», согласия на которую обществу гражданин не давал.

28.12.2012 в 15:28 и 29.12.2012 в 15:29 от отправителя «DengiVam» (+7 902 370 01 09) на его телефонный номер поступили SMS-сообщения:

«Займы на любые цели! Звони! Займы ООО «Нано-Финанс 88001008851».

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, распространение рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» посредством смс-сообщения 28.12.2012 и 29.12.2012 по сети электросвязи осуществлялось с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Из договора № 15 от 01.11.2012, заключенного между ООО «Нано-Финанс» и ИП Ерохиным А.М., о возмездном оказании услуг распространения рекламных сообщений по сетям электросвязи следует, что ИП Ерохин А.М. обязуется по

заданию ООО «Нано- Финанс» оказать услуги по распространению сообщений (далее-реклама) по сетям электросвязи. При этом ИП Ерохин А.М. предоставляет базу данных абонетов, а ООО «Нано- Финанс» предоставляет ИП Ерохину А.М. согласованный текст сообщения.

В свою очередь ИП Ерохин А.М. заключил договор № 17769/2012-к от 24.01.2012 о предоставлении услуг по приему и передаче информационных сообщений с ООО «Лоджик Телеком».

С учетом изложенного к участию в деле привлечен ООО «Лоджик Телеком».

В ходе подготовки дела к рассмотрению в ФАС России поступили обращения граждан с аналогичными претензиями к рекламе финансовой услуги ООО «Нано-Финанс», распространяемой посредством смс-сообщений.

Гражданин <...> (оператор связи ОАО «Вымпел-Коммуникации» согласно уточненной информации смс поступило в 12:26) от абонента NanoFinance поступила смс-реклама «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс 88001008861», согласия на которую он не давал.

Гражданин <...> указал, что 21.07.2013 в 14:11 на его номер <...> (оператор связи ОАО «МТС») от абонента NanoFinance поступила смс-реклама «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс 88001008861», согласия на которую он не давал.

Гражданин <...> указал, что 30.07.2013 на его номер <...> (оператор связи ОАО «Мегафон») от абонента NanoDengi поступила смс-реклама «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс 88001008891», согласия на которую он не давал.

Гражданин <...> указал, что 25.07.2013 в 17:46 на его номер <...> (оператор связи ОАО «Санкт-Петербург Телеком» (Теле2)) от абонента NanoDengi поступила смс-реклама «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс 88001008891», согласия на которую он не давал.

Гражданин <...> указал, что 27.07.2013 в 11:28 на его номер <...> (оператор связи ОАО «МТС») от абонента NanoDengi поступила смс-реклама «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс 88001008891», согласия на которую он не давал.

В этой связи к участию в деле привлечены ОАО «МТС», ОАО «Мегафон», ОАО «Санкт Петербург Телеком», ОАО «Вымпел- Коммуникации» - операторы связи, оказывающие услуги гражданам.

Согласно информации, представленной ОАО «МТС», телефонный номер <...> , с которого поступали рекламные сообщения <...> и <...>, выделен оператору ОАО «СМАРТС», гражданину <...> смс-реклама поступила из смс-центра оператора связи ЗАО «Волгоград-GSM».

Согласно информации, представленной ЗАО «Волгоград-GSM», рекламное сообщение <...> было направлено 21.07.2013 в 14:11 ООО «Крафт- Телеком» через смс-центр ЗАО «Волгоград-GSM».

Согласно информации, представленной ОАО «Санкт-Петербург Телеком», <...>

получал смс-рекламу с телефонного номера +7 902 307 01 11, который принадлежит ОАО «СМАРТС».

Согласно информации, представленной ОАО «Вымпел-Коммуникации», <...> получал смс-рекламу с телефонного номера +7 902 370 01 11, который принадлежит ОАО «СМАРТС».

Согласно информации, представленной ОАО «Мегафон», <...> получал смс-рекламу с СМС-центра +7 902 370 01 11, который принадлежит ОАО «СМАРТС».

С учетом изложенного в деле произведена замена лиц, участвующих в деле. К участию в деле привлечены ОАО «СМАРТС», ЗАО «Волгоград-GSM». ОАО «МТС», ОАО «Мегафон», ОАО «Санкт Петербург Телеком», ОАО «Вымпел- Коммуникации» исключены из участия в деле.

Согласно информации, представленной ОАО «СМАРТС», телефонные номера +7 902 370 01 11 и +7 902 370 01 09, с которых поступила смс-реклама, закреплены соответственно за смс-центрами ЗАО «Нижегородская сотовая связь» (далее- ЗАО «НСС») и ЗАО «Астрахань-GSM».

Соответственно ЗАО «Нижегородская сотовая связь» и ЗАО «Астрахань GSM» были привлечены к участию в деле.

Согласно информации, представленной ЗАО «Нижегородская сотовая связь», смс реклама указанным в деле гражданам самим обществом и его абонентами не направлялась, а была направлена с абонентских номеров +7 902 370 01 11 и +7 902 370 01 09, которые к ресурсу нумерации ЗАО «НСС» не принадлежат и по данным сайта <http://ww/mtf/ru> находятся в ресурсе нумерации ОАО «СМАРТС».

Согласно пункту 2.2 договора № 06-02-02/134 от 01.04.2012 между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Крафт Телеком» глобальные заголовки (номера) +7 902 370 01 01 - +7 902 370 01 12 закреплены за установленным оборудованием ООО «Крафт Телеком».

Таким образом, телефонные номера +7 902 370 01 09, +7 902 370 01 11, с которых распространялась смс-реклама в адрес указанных в деле граждан, принадлежат ООО «Крафт Телеком».

Согласно договору № 06-02-02/134 от 01.04.2012 ЗАО «Астрахань-GSM» предоставляет ООО «Крафт Телеком» услуги по приему от ООО «Крафт Телеком» смс для доставки на мобильные терминалы пользователей других сетей транзитом через сеть ЗАО «Астрахань-GSM». Доставка сообщений пользователям ЗАО «Астрахань-GSM» возможна только в сети тех операторов, в которых разрешен прием сообщений от ЗАО «Астрахань-GSM».

В рамках предоставления услуг по данному договору ЗАО «Астрахань GSM» организывает партнеру доступ к оборудованию смс-центра по smpp протоколу. Согласно условий договора ООО «Крафт Телеком» обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему Шлюзу (шлюз абонента - устройство и программное обеспечение предназначенное для приема, хранения, обработки и передачи смс от ООО «Крафт Телеком» через сеть ЗАО «Астрахань-GSM» на мобильные терминалы пользователей) с целью инициализации Входящего трафика.

ЗАО «Астрахань-GSM» указало, что не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста смс-сообщений, их редактирования и последующей отправки.

Согласно информации, представленной ООО «Лоджик Телеком» общество провело служебную проверку и установило, что на телефонные номера граждан: <...>, от отправителей маркированных обозначением «DengiVam», NanoFinance, NanoDengi факт отправки смс-рекламы подтвержден не был.

Таким образом, факт распространения ООО «Лоджик Телеком» смс рекламы в адрес указанных граждан не нашел своего подтверждения.

Таким образом, в цепочке рассматриваемых взаимоотношений ООО «Крафт Телеком» осуществлял непосредственные действия по рассылке смс-рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» указанным в деле гражданам без согласия абонентов, соответственно является непосредственным рекламодателем услуг данной организации, ИП Ерохин А.М является рекламодателем, ООО «Нано-Финанс» - рекламодателем и на ряду с другими лицами рекламодателем.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, частью 7 статьи 38, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Крафт Телеком» по распространению рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» по сетям электросвязи без получения предварительного согласия абонентов нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать действия ООО «Нано-Финанс» по распространению рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» по сетям электросвязи без получения предварительного согласия абонентов нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
3. Признать действия ИП Ерохина А.М. по распространению рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» по сетям электросвязи без получения предварительного согласия абонентов нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
4. Выдать ООО «Крафт Телеком» предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».
5. Выдать ООО «Нано-Финанс» предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».
6. Выдать ИП Ерохину А.М. предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

7. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Крафт Телеком».

8. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Нано-Финанс».

9. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП Ерохина А.М.

Решение изготовлено в полном объеме 30 апреля 2014 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.