

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru

www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 2936-05 от 11.04.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10150/05-2013

01.04.2014

г.

Ульяновск

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

<...>

рассмотрев дело № 10150/05-2013 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на номер <...> -917-<...> без предварительного согласия абонента рекламных сообщений, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - Г<...>кого <...> - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Крафт Телеком» (далее - ООО «Крафт Телеком»), зарегистрированного по адресу: 107023, Москва, ул. Электrozаводская, д. 24, пом. 209, - о месте и времени рассмотрения дела

общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «НОВАК» (далее - ООО «НОВАК»), зарегистрированного по адресу: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, д. 81 А, оф. 35, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- общества с ограниченной ответственностью «Моби Сервис» (далее - ООО «Моби Сервис»), зарегистрированного по адресу: 125480, г. Москва, ул. Планерная, д. 3, корп. 6, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

заинтересованного лица - общества с ограниченной ответственностью «Нано-Финанс» (далее - ООО «Нано-Финанс»), расположенного по адресу: 191123, г. Санкт-Петербург, ул. Шпалерная, д. 42, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению Г<...>кого М.А., абонента филиала в Ульяновской области открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС»), по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> -917-<...> СМС-сообщений, рекламирующих услуги компании «Нано-Финанс»: 31.05.2013 в 17 час. 23 мин. - «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс»; 03.07.2013 в 13 час. 42 мин. - «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861», определением от 16.09.2013 возбуждено дело № 10150/05-2013. К участию в деле привлечены: лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Крафт Телеком» и ООО «НОВАК», заявитель - Г<...>кий М.А., заинтересованное лицо - ООО «Нано-Финанс». Рассмотрение дела назначено на 07.10.2013.

Определением от 07.10.2013 срок рассмотрения дела № 10150/05-2013 продлен до 16.11.2013, рассмотрение дела отложено и назначено к рассмотрению на 14.11.2013.

Определением от 14.11.2013 производство по делу № 10150/05-2013 приостановлено, в связи с необходимостью установления местонахождения ООО «НОВАК».

Ульяновским УФАС России в Инспекцию Федеральной налоговой службы по Октябрьскому р-ну г. Екатеринбурга направлен запрос (исх. № 8069-05 от 17.12.2013), в ответ на который инспекцией (исх. № 06-1-15/02236 от 11.02.2014, вх. № 1232 от 19.02.2014) представлена выписка из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ООО «НОВАК». Согласно указанной выписке адрес местонахождения ООО «НОВАК»: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, д. 81 А, оф. 35.

Определением от 03.03.2014 производство по делу № 10150/05-2013 возобновлено, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «Моби Сервис». Рассмотрение дела назначено к рассмотрению на 01.04.2014.

Г<...>кий М.А. на рассмотрение дела 07.10.2013, 14.11.2013 и 01.04.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом.

Представитель ООО «Крафт Телеком» на рассмотрение дела 07.10.2013, 14.11.2013 и 01.04.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (вх. 10566 от 03.12.2013 и № 10897 от 12.12.2013) ООО «Крафт Телеком» сообщило, что отправка СМС-сообщения: «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс» была осуществлена исключительно в рамках исполнения договора № 0103 от 01.02.2013, заключенного ООО «Крафт Телеком» с ООО «НОВАК». ООО «Крафт Телеком» не осуществляло отправки сообщения, а лишь создало техническую возможность для его отправки (распространения). Действительным отправителем указанного сообщения, то есть рекламодателем, в данном случае, согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», следует считать ООО «НОВАК», которое посредством предоставленной ему исполнителями определенной совокупности технического оборудования и программного обеспечения и осуществило отправки указанного сообщения.

Представитель ООО «НОВАК» на рассмотрение дела 07.10.2013, 14.11.2013 и 01.04.2014 не явился. Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 16.09.2013 направлено по адресу места регистрации общества (620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, д. 81 А, оф. 35) заказным письмом с уведомлением № 43206866562736, которое вернулось в Ульяновское УФАС России с отметкой отделения почтовой связи «Нет такой организации». Определение о продлении срока рассмотрения дела № 10150/05-2013 от 07.10.2013, направленное по адресу места регистрации общества заказным письмом с уведомлением № 43206866752496, также вернулось в Ульяновское УФАС России с отметкой отделения почтовой связи «Истек срок хранения». Определение о возобновлении производства по делу от 03.03.2014 направлено по адресу места регистрации ООО «НОВАК» (620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, д. 81 А, оф. 35) заказным письмом с уведомлением № 43206872634472, которое согласно информации, размещенной на сайте ФГУП «Почта России», по состоянию на 01.04.2014 обществом не получено, несмотря на то, что в место вручения прибыло 11.03.2014.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10150/05-2013 направлялись ООО «НОВАК» по адресу местонахождения общества, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать ненадлежащим извещением стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения обществом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «НОВАК» признается извещенным о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, и в соответствии с п. 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, отсутствие его представителя в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Представитель ООО «Моби Сервис» на рассмотрение дела 01.04.2014 не явился, запрошенные определением от 03.03.2014 документы обществом не представлены.

Определение Ульяновского УФАС России от 03.03.2014 по делу № 10150/05-2013, направленное ООО «Крафт Телеком», заказным письмом с уведомлением № 43206872634465 по адресу места регистрации общества, получено 24.03.2014.

Представитель ООО «Нано-Финанс» на рассмотрение дела 07.10.2013, 14.11.2013 и 01.04.2014 не явился. В письменном пояснении по делу (исх. № 922 от 08.11.2013, вх. № 10087 от 15.11.2013) ООО «Нано-Финанс» сообщило, что общество не осуществляет самостоятельно рассылку СМС-сообщений, следовательно, не является рекламодателем, а привлекает третьих лиц, заключая с ними договоры о возмездном оказании услуг по распространению СМС-сообщений.

Рекламодателем СМС-сообщения: «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс» является ООО «НОВАК» в соответствии с договором оказания услуг № 12 от 28.02.2013. Согласно п.п. 1.1 и 2.1.6 указанного договора за ООО «НОВАК» закреплена обязанность распространять рекламные информационные материалы только при условии предварительного согласия абонента (адресата) на получение соответствующей рекламы.

Рекламодателем СМС-сообщения: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861» является ООО «Моби Сервис» на основании договора оказания услуг № 571 от 20.06.2013. Согласно п.п. 2.1.6 и 2.1.9 указанного договора за ООО «Моби Сервис» закреплена обязанность распространять рекламные информационные материалы только при условии предварительного согласия абонента (адресата) на получение соответствующей рекламы.

Рекламодатель гарантирует, что база абонентов, находящаяся в его распоряжении, может использоваться для доставки до абонентов рекламной информации.

Таким образом, обязанность по получению и доказыванию предварительного согласия абонента на получение рекламы в силу ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» возложена на рекламодателей - ООО «НОВАК» и ООО «Моби Сервис».

Кроме того, ходе рассмотрения дела № 10150/05-2013 в Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 271/ог от 12.08.2013), в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя +8-905-184-60-40 без его согласия 25.04.2013 в 16 час. 00 мин. также поступило СМС-сообщение, рекламирующее услуги компании «Нано-Финанс»: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861».

Исследовав материалы дела № 10150/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс» и «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Г<...>кого М.А., абонента филиала в Ульяновской области ОАО «МТС», в котором сообщается, что на абонентский номер заявителя +8-917-<...> без его согласия поступили СМС-сообщения, рекламирующие услуги компании «Нано-Финанс»: 31.05.2013 в 17 час. 23 мин. - «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-

Финанс»; 03.07.2013 в 13 час. 42 мин. - «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861».

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 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.

СМС-сообщения: «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс» и «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861» в силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» являются рекламой, поскольку адресованы неопределенному кругу лиц и направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования - финансовым услугам ООО «Нано-Финанс».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 4511-05 от 24.07.2013) Ульяновский филиал открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (исх. № 11-08/023 от 01.08.2013, вх. № 6746 от 02.08.2013 и № 6829 от 05.08.2013) сообщило, что телефонный номер <...> -800-100-88-61 выделен ООО «Нано-Финанс» с предоставлением интеллектуального номера в КДУ «800» на основании договора на оказание услуг интеллектуальной сети связи «Бесплатный вызов» № 11 Ю-00085/12-014 от 10.04.2012, заключенного между указанными обществами.

В ходе рассмотрения дела № 10150/05-2013 установлено, что отправка СМС-сообщения: «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс» осуществлялась в соответствии со следующими договорами:

- № 12 от 28.02.2013, заключенным между ООО «Нано-Финанс» и ООО «НОВАК»;

- № 0103 от 01.02.2013, заключенным между ООО «НОВАК» и ООО «Крафт Телеком»;

ООО «Крафт Телеком» заключены договоры об оказании услуг связи с закрытым акционерным обществом «Волгоград-GSM» (договор № 2653425 от 01.07.2012) и закрытым акционерным обществом «Астрахань-GSM» (договор № 06-02-02/134 от 01.04.2012).

В соответствии с п. 1.1 договора оказания услуг № 12 от 28.02.2013, заключенного между ООО «Нано-Финанс» и ООО «НОВАК», последнее обязано оказывать лично либо с привлечением третьих лиц услуги по размещению рекламно-информационных материалов первого в любой форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений, распространяемых среди абонентов, давших свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений, при участии в рекламных и маркетинговых акциях, проводимых ООО «НОВАК». Согласно п. 2.1.6 указанного договора ООО «НОВАК» обязано

распространять рекламно-информационные материалы только при условии предварительного согласия абонента (адресата) на получение соответствующей рекламы.

Отправка СМС-сообщения: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861» была осуществлена в соответствии с договором оказания услуг № 571 от 20.06.2013, заключенным между ООО «Нано-Финанс» и ООО «Моби Сервис».

В соответствии с п. 1.1 договора оказания услуг № 571 от 20.06.2013 ООО «Моби Сервис» обязано оказывать лично либо с привлечением третьих лиц услуги по размещению рекламно-информационных материалов ООО «Нано-Финанс» в любой форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений, распространяемых среди абонентов, давших свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений, при участии в рекламных и маркетинговых акциях, проводимых ООО «Моби Сервис». Согласно п. 2.1.6 указанного договора ООО «Моби Сервис» обязано распространять рекламно-информационные материалы только при условии предварительного согласия абонента (адресата) на получение соответствующей рекламы.

Согласно ч. 1 ст. 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с п.п. 5 и 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, а рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем в данном случае является ООО «Нано-Финанс». Рекламораспространителем рекламы «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс» является ООО «НОВАК», а рекламораспространителем рекламы: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861» - ООО «Моби Сервис».

ООО «НОВАК» не представлено документального подтверждения дачи Г<...>ким М.А. согласия на получение СМС-сообщения: «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс».

ООО «Моби-Сервис» не представлено документального подтверждения дачи Г<...>ким М.А. согласия на получение СМС-сообщения: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая, что распространение рекламы на момент принятия решения прекращено, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу «Деньги с доставкой на дом! Узнайте по тел 88001008861 ООО «Нано-Финанс» и «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861», распространенную по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8-917-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 11.04.2014.

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

<...>