

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-29-2015

Резолютивная часть решения по делу оглашена 31 августа 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме 14 сентября 2015 г.

Тверь

г.

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

Председатель Комиссии: Фомин В.М., руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

Шуклина М.Ю., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Балан А.Э., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело 04-6/2-29-2015,

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела заявителя <***>, а также представителей ООО КОМПАНИЯ «АРСО», ООО «МТК Комплект», ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», ООО «Мостелеком», ООО «Домашние деньги»,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Тверским УФАС России по заявлению <***> (далее – Заявитель) по факту распространения 29.06.2014 в 13:21 на выделенный Заявителю телефонный номер <***> без его предварительного согласия рекламы следующего содержания: «Нужны деньги? Звоните 88005557241. Без справок ООО «Домашние_деньги», отправитель - <***>.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон) **целями Закона являются** развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, **реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.**

В соответствии со статьей 3 Закона **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; **рекламораспространитель** - 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, 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 в данном случае являются финансовые услуги.

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

Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 Закона 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 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия возложена на рекламодателей.

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 рекламодателя. 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 <***>, выделенный заявителю, относится к номерной емкости оператора связи ОАО «МегаФон» (согласно данным, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы www.egrul.nalog.ru, ОАО «МегаФон» с 30.04.2015 переименовано в ПАО «МегаФон»). ПАО «МегаФон» подтвердило факт поступления на телефонный номер <***> вышеуказанного смс-сообщения.

Согласно информации рекламодателя ООО «Домашние деньги», к распространению вышеуказанного сообщения причастно ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», действующее на основании договора оказания услуг от 31.10.2013 № 69. Согласно пояснениям ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (письмо от 16.07.2015 № 1607-1) отправку вышеназванного смс-сообщения на номер заявителя осуществило ООО «МТК Комплект» на основании договора от 10.10.2013 № 1МТК/2013.

В рамках вышеуказанного договора Исполнитель (ООО «МТК Комплект») обязуется по заданию Заказчика (ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ») оказывать услуги по размещению рекламно-информационных материалов, переданных Заказчиком в любой форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений, распространяемых среди абонентов, давших любым способом и в любой форме свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений. В

подтверждение того, что отправителем вышеуказанного смс-сообщения является именно ООО «МТК Комплект», ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» представило договор № 1МТК/2013 от 10.10.2013 и приложение № 9/1_ДД_3 к Договору № 1МТК/2013 от 10.10.2013, согласно которым сторонами определена география распространения смс-сообщения, в том числе, г. Тверь, содержание смс-сообщения, а также подписанный ООО «МТК Комплект» акт выполненных работ от 25.06.2014 № 25, согласно которому Исполнителем, т.е. лицом, осуществившим распространение смс-сообщения, является ООО «МТК Комплект».

ООО «МТК Комплект», надлежащим образом извещенное о дате и месте рассмотрения дела, в Тверское УФАС России документы и сведения не представило, позицию по факту распространения вышеуказанного смс-сообщения не выразило.

Таким образом, прямая и непосредственная причастность ООО «МТК Комплект» к распространению 29.06.2014 на телефонный номер заявителя <***> посредством смс-сообщения вышеуказанной рекламы документально подтверждена.

Учитывая отсутствие согласия Заявителя на получение рекламы, при распространении 29.06.2014 в 13:21 на выделенный Заявителю телефонный номер <***> рекламы следующего содержания: «*Нужны деньги? Звоните 88005557241. Без справок ООО «Домашние_деньги»*», были нарушены требования части 1 статьи 18 Закона.

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

Как указано выше, статьей 3 Закона определено, что рекламораспространитель это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При решении вопроса о том, кто является рекламораспространителем в рамках настоящего дела, Комиссия пришла к выводу о том, что им является ООО «МТК Комплект», что подтверждается сведениями ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ», согласно которым ООО «МТК Комплект» обязуется оказать услуги ООО «ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» в соответствии с Приложением № 9/1_ДД_3 к Договору « 1МТК/2013 от 10.10.2013, в котором указан текст смс-сообщения и период его рассылки, а так же акт об исполнении договора за период распространения рекламы. В совокупности вышеуказанное свидетельствует о прямой и непосредственной причастности ООО «МТК Комплект» к распространению смс-сообщения 29.06.2014 в 13:21 на телефонный номер Заявителя <***>, а его действия подлежат квалификации как действия рекламораспространителя.

Действия ООО «МТК Комплект» по распространению 29.06.2014 в 13:21 на телефонный номер <***>, выделенный <***>, без его предварительного согласия посредством смс-сообщения рекламы следующего содержания: «*Нужны деньги? Звоните 88005557241. Без справок ООО «Домашние_деньги»*», нарушают требования части 1 статьи 18 Закона.

Причастность ООО «КОМПАНИЯ АРСО», ООО ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» и ООО «Мостелеком» к распространению смс-сообщения документально не

подтверждена.

На основании вышеуказанного и руководствуясь частью 1 статьи 18, 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 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:

1. Признать рекламу следующего содержания: *«Нужны деньги? Звоните 88005557241. Без справок ООО «Домашние_деньги»,* распространенную 29.06.2014 в 13:21 на телефонный номер <***> посредством смс-сообщения без предварительного согласия абонента, ненадлежащей; действия ООО «МТК Комплект» нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «МТК Комплект» (115088, г. Москва, ул. Южнопортовая, д. 5, стр. 5, ИНН 7723865270) предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении вышеуказанной рекламы финансовых услуг посредством направления смс-сообщений без предварительного согласия абонента.

3. Прекратить участие в деле ООО «КОМПАНИЯ АРСО» (103051, г. Москва, Малая Сухаревская площадь, д. 8, к. 1), ООО ДЕЛФИ-ХОЛДИНГ» (123056, г. Москва, ул. Грузинская Б., д. 42, пом. II) и ООО «Мостелеком» (123317, г. Москва, ул. Литвина-Седого, д.3).

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

Председатель Комиссии: В.М. Фомин

Члены Комиссии: Л.В. Посохова, М.Ю. Шуклина, А.Э. Балан

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-6/2-29-2015

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

14 сентября 2015 г.
Тверь

г.

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

Председатель Комиссии: Фомин В.М., руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

Шуклина М.Ю., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Балан А.Э., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

на основании решения от 31.08.2015 по делу № 04-6/2-29-2015 и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частей 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «МТК Комплект» (115088, г. Москва, ул. Южнопортовая, д. 5, стр. 5, ИНН 7723865270) в **10-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламных смс-сообщений следующего содержания: «*Нужны деньги? Звоните 88005557241. Без справок ООО «Домашние_деньги» на телефонный номер <***> без предварительного согласия абонента – <***>*», и при распространении рекламы посредством смс-сообщений на телефонный номер <***> обеспечить соблюдение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО «МТК Комплект» (115088, г. Москва, ул. Южнопортовая, д. 5, стр. 5, ИНН

7723865270) представить в Тверское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 15.10.2015 либо в течение десяти дней со дня исполнения настоящего предписания.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России 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. Обжалование в судебном порядке настоящего предписания не приостанавливает его исполнение.

Председатель Комиссии: В.М. Фомин

Члены Комиссии: Л.В. Посохова, М.Ю. Шуклина, А.Э. Балан