

ул. Победы, д. 41, офис 47,

г. Астрахань, 414040

№ 7340/04-04 от 03.08.2015

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 04-04/22А-15

«31» июля 2015 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Завьялов М.Ф., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-04/22А-15, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Телеком» (далее – ООО «Телеком»), адрес юридического лица: г. Астрахань, ул. Победы, 41, офис 47, ИНН 3015102378, ОГРН 1143015001436, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 20.06.2014,

УСТАНОВИЛ:

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 30 октября 2014 года в 11 часов 39 минут на номер мобильного телефона +79022272317 с номера +79029938534 поступило смс-сообщение с содержанием «SZF9R Нужны деньги? Возьми в Домашние деньги. Без

справок 88005553244», согласия на получение которой он не давал.

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 сети подвижной радиотелефонной связи 30 октября 2014 года в 11 часов 39 минут на номер мобильного телефона +79022272317 с номера +79029938534 информация «SZF9R Нужны деньги? Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244» отвечает вышеперечисленным требованиям рекламного законодательства, следовательно, является рекламой, объектом рекламирования в которой являются услуги по предоставлению денежных средств, предоставляемые организацией «Домашние деньги».

Пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — ФЗ «О защите конкуренции») определено, что финансовая услуга — это банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц. В силу пункта 6 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» микрофинансовая организация, как хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, является финансовой организацией.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 2 Федерального закона от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» (далее — ФЗ «О микрофинансовой деятельности») микрофинансовая деятельность — деятельность юридических лиц, имеющих статус микрофинансовой организации, а также иных юридических лиц, имеющих право на осуществление микрофинансовой деятельности в соответствии со статьей 3 настоящего Федерального закона, по предоставлению микрозаймов (микрофинансирование); микрофинансовая организация — юридическое лицо, зарегистрированное в форме фонда, автономной некоммерческой организации, учреждения (за исключением казенного учреждения), некоммерческого партнерства, хозяйственного общества или товарищества, осуществляющее микрофинансовую деятельность и внесенное в государственный реестр микрофинансовых организаций в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом. В соответствии с частью 2.1 статьи 3 ФЗ «О микрофинансовой деятельности» микрофинансовые организации вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)».

Таким образом, осуществление деятельности микрофинансовой организации по предоставлению денежных средств относится к деятельности по оказанию финансовой услуги в понятии, определенном ФЗ «О рекламе» и ФЗ «О защите

конкуренции».

Номер телефона 88005553244, указанный в смс-сообщении в качестве контактного, предоставлен ООО «Домашние деньги» в рамках договора № 364-800-07/31 на оказание интеллектуальной услуги связи по коду доступа к услуге «800» от 06.11.2007, заключенного с ОАО «МТТ». ООО «Домашние деньги» 08.07.2011 внесено в государственный реестр микрофинансовых организаций за регистрационным номером 2110177000006.

Согласно части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица — наименование, для индивидуального предпринимателя — фамилию, имя, отчество).

Рассматриваемая реклама, распространявшаяся в виде смс-сообщения, не содержит наименование лица, а именно, ООО «Домашние деньги», оказывающего финансовые услуги, что является нарушением части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

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.

Указанное сообщение получено заявителем, который является абонентом ЗАО «Ярославль-GSM», без его предварительного согласия на получение рекламы, что не соответствует требованиям, установленным частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ЗАО «Ярославль-GSM» подтвердило принадлежность абонентского номера +79022272317 заявителю, предоставив копию договора на предоставление услуг сотовой подвижной радиотелефонной связи с физическим лицом от 18.12.2005.

Заявителем предоставлен скриншот полученного рекламного смс-сообщения, согласно которому смс-сообщение с содержанием «SZF9R Нужны деньги? Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244» 30 октября 2014 года в 11 часов 39 минут поступило на номер заявителя с номера +79029938534, принадлежащего согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM».

ЗАО «Астрахань-GSM в письме от 12.12.2014 № 02-02/4661» сообщило, что федеральный номер <...> , с которого поступило рассматриваемое смс-сообщение, предоставлен в пользование абоненту ООО «Телеком» в соответствии с договором № 791445 от 23.10.2014 и приложением № 2 к данному договору. Согласно условий договора на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи оператор связи (ЗАО «Астрахань-GSM») обязан осуществить подключение абонента (ООО «Телеком») к сети путем активации sim-карт и круглосуточно предоставлять услуги по перечню, выбранному абонентом. Абонент вправе пользоваться по своему усмотрению предоставленными ему услугами связи в соответствии с условиями договора.

ООО «Домашние деньги», номер телефона которого указан в рекламе как контактный, в письме от 16.01.2015 № 69 сообщило, что Общество не осуществляет смс-рассылок, рекламирующих деятельность Общества, так как данную услугу Обществу оказывают компании-партнеры на основании заключенных гражданско-правовых договоров. Между ООО «Домашние деньги» (Заказчик) и ООО «Телеком» (Исполнитель) 04.08.2014 заключен договор оказания услуг № 2706/2014, в рамках которого ООО «Телеком» лично или с привлечением третьих лиц обязался оказать ООО «Домашние деньги» услуги сервиса по коммутации с клиентами Заказчика путем отправки на мобильные устройства абонентов сотовых сетей рекламно-информационных сообщений Заказчика. В соответствии с пунктом 2.3.1 договора ООО «Телеком» без согласования с ООО «Домашние деньги» по собственному усмотрению вправе привлекать третьих лиц в целях исполнения обязательств по договору, оставаясь ответственным за их действия, как за свои собственные. Пунктом 2.1.4 договора определено, что ООО «Телеком» является рекламодателем смс-сообщений, именно он определяет конечных получателей (Абонентов), полностью несет ответственность и гарантирует Заказчику, что все Абоненты дали согласие на получение от Исполнителя сообщений рекламно-информационного характера. Согласно пункту 5.2 договора ООО «Телеком» несет ответственность в соответствии с действующим законодательством РФ по искам (претензиям) как рекламодатель за размещенную им или при его участии рекламу, повлекшую нарушение прав третьих лиц таким размещением. Порядок взаиморасчетов по договору оказания услуг № 2706/2014 от 04.08.2014 определен дополнительным соглашением № 1 от 04.08.2014, из которого следует, что услуги ООО «Телеком» оплачиваются из расчета поступивших ООО «Домашние деньги» звонков и заполненных заявок на получение займа после того, как ООО «Телеком» распространил рекламу.

Таким образом, ООО «Телеком» лично или с привлечением третьих лиц, за действия которых он несет ответственность, как за свои собственные, определило объект рекламирования, абонентов, которым адресована смс-рассылка, и, являясь абонентом оператора подвижной радиотелефонной связи ЗАО «Астрахань-GSM», распространило по сети подвижной радиотелефонной связи рассматриваемое смс-сообщение.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Следовательно, в силу установленных в статье 3 ФЗ «О рекламе» понятий ООО «Телеком» является как рекламодателем, так и рекламодателем.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель, за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 настоящего закона ответственность несет рекламодатель и рекламодатель.

Таким образом, ООО «Телеком» допустило распространение рекламы по сети

подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента на ее получение, что является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а также без указания наименования лица, предоставляющего рекламируемые финансовые услуги, что является нарушением части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям Законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

За совершенное правонарушение Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В ходе рассмотрения дела, объективных обстоятельств, препятствующих выполнению ООО «Телеком» требований законодательства Российской Федерации о рекламе, не установлено.

В соответствии со статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при назначении наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, отсутствие обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Телеком» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в распространении рекламы: «SZF9R Нужны деньги? Возьми в Домашние деньги. Без справок 88005553244», поступившей 30.10.2014 г. в 11:39 на номер мобильного телефона +79022272317 без предварительного согласия абонента на получение рекламы, без указания наименования лица, предоставляющего рекламируемые финансовые услуги административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа

в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма штрафа, уплачиваемого за нарушения законодательства о рекламе, в полном объеме подлежит зачислению на единый счет по учету доходов Управления федерального казначейства по Ярославской области. При оформлении платежного документа необходимо указать следующие реквизиты:

Получатель: ИНН 7604009440, КПП 760401001

УФК по Ярославской области (администратор Ярославское УФАС России)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области г. Ярославль

БИК 047888001

Счет № 40101810700000010010

Кроме того, на полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации 16111626000016000140 и код ОКТМО 78701000.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8 (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Постановление вступает в законную силу «___» _____

Срок предъявления к исполнению 2 (два) года со дня вступления постановления в законную силу.

Заместитель руководителя
управления М.Ф. Завьялов