

Я, Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя Управления, Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев поступившее обращение физического лица,

УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское УФАС России поступило заявление гр. П.Д.К. с жалобой на распространение рекламных смс-сообщений без его согласия.

Так заявитель указывает, что на его телефонный номер <...>) 19.06.2014 г. в 14 часов минут от +79029933376 поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Займ для Вас от 20000 до 35000 руб, Просто наберите номер <...> ».*

В связи с отсутствием необходимой информации в адрес ОАО «Мегафон» (оператор абонента) был направлен запрос о предоставлении информации, в частности, детализированной выписки от оператора связи, которая бы подтверждала факт получения абонентом указанного смс-сообщения.

Исходя из детализированной выписки, представленной ОАО «Мегафон» к ответу на запрос, данное смс-сообщение было отправлено через смс-центр с номером +79023700113.

Согласно письму ОАО «СМАРТС» (вх.эл.почта № 2461 от 21.08.2014 г.), в целях выполнения возложенных задач и функций, ОАО «СМАРТС» как координирующий оператор связи выделил из закрепленного за ним номерного ресурса операторам укрупненных регионов технологические номера для нумерации их устройств. Так, номер смс-центра +79023700113 был закреплен за ЗАО «Астрахань GSM».

В связи с этим в адрес ЗАО «Астрахань GSM» был направлен запрос о предоставлении информации. В ответ на данный запрос ЗАО «Астрахань GSM» сообщило, что самостоятельно оно изготовлением, распространением рекламы не занимается. Компания заключает договоры с юридическими лицами по пропуску смс-трафика, и в каждом договоре с контрагентом прописано, что распространение рекламы без согласия абонентов запрещено.

Согласно положениям договора № 06-02-02/184 от 26.02.2013 г. номер <...> был закреплен за ООО «Прометей». По данному договору ООО «Прометей» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к Шлюзу с целью инициализации входящего трафика. Механизм получения согласия абонентов и формирования абонентской базы номеров для рассылки определяется ООО «Прометей» и ЗАО «Астрахань GSM» не известен.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «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.

В соответствии с Письмом ФАС России от 05.04.2007 г. № АЦ/4624, 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.

Данное смс-сообщение, полученное заявителем, является рекламой, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы: это информация, распространяемая по сетям электросвязи, адресована неопределенному кругу лиц (поскольку не содержит обращения к конкретному получателю), направленная на привлечение внимания к услугам по предоставлению займов (поскольку указаны минимальный и максимальный размер займа, который потребителю может получить, а также в содержании содержится неконкретизированное обращение к потенциальному потребителю – «Займ для Вас...» и «просто наберите номер...» к и формирование интереса к данным услугам.

В силу ч. 1 ст. 18 ФЗ «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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, в данном случае является ООО «Прометей».

Заявитель указывает на факт отсутствия у рекламодателя согласия на получение рекламных СМС-сообщений.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за распространение рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента несет рекламодатель.

Вместе с тем, поскольку объектом рекламирования в данном случае являются услуги по предоставлению займов (поскольку указаны минимальный и максимальный размер займа, который потребителю может получить, а также в содержании содержится неконкретизированное обращение к потенциальному потребителю – «Займ для Вас...» и «просто наберите номер...»), т.е. финансовые услуги, данная реклама должна соответствовать требованиям, установленным ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 28 ФЗ «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).

В силу ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими

профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом "О потребительском кредите (займе)", не допускается.

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 28, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В связи с вышеизложенным, на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона Российской Федерации № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. "О рекламе" и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 15-03-18-02/98 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»: ООО «Прометей»

2.2. Заявитель.

3. Назначить дело № 15-03-18-02/98 к рассмотрению на **12 марта 2015 г. в 14 часов 00 минут** по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб.11, 5-й этаж, левое крыло).

4. **ООО «Прометей»** представить на заседание Комиссии Волгоградского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

4.1. Учредительные документы (Устав для юридического лица),

4.2. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, в том числе сведения о том, на каком основании производится (производилась) рассылка данных рекламных сообщений абонентам ОАО «Мегафон» - с приложением подтверждающих документов - договоры, соглашения, переписка и т.д.,

- сведения о том, кто является заказчиком рассылки данных смс-сообщений (с приложением подтверждающих документов);

- доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...>, на получение вышеуказанной рекламы;

4.3. Иную информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Явка представителей лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (при себе иметь доверенность и документы удостоверяющие личность).

В соответствии с ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.