ООО «Телеком»

ул. Победы, д. 41, офис 47, г. Астрахань, 414040

ООО «Прометей»

ул. Победы, д. 41, офис 47, г. Астрахань,

414040

ООО «СтройКомплект»

ул. Виноградная, д. 2 «Б», г. Сочи, 354008

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/02-15

«20» апреля 2015 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И.Г.,

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л.Ю., ведущий специалист-эксперт Ивнева М.Б., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/02-15, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту получения гражданином <…> 04 ноября 2014 года в 20 часов 01 минуту на номер его мобильного телефона <…> смс-сообщения рекламного характера с содержанием «ZU5J Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005553244 ООО «Домашние деньги», без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

УСТАНОВИЛА:

Общество с ограниченной ответственностью «Телеком» (далее — ООО «Телеком»), Общество с ограниченной ответственностью «Прометей» (далее — ООО «Прометей»), Общество с ограниченной ответственностью «СтройКомплект» (далее — ООО «СтройКомплект»), привлеченные для участия в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, на рассмотрение дела уполномоченных представителей не направили, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом. В соответствии с пунктом 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, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителей ООО «Телеком», ООО «Прометей», ООО «СтройКомплект».

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление физического лица о незаконном распространении рекламы по сетям электросвязи (вх. № 13547 от 13.11.2014).

Заявитель сообщил о том, что 04 ноября 2014 года в 20 часов 01 минуту на номер мобильного телефона <…> с номера +79029933065 поступило смс-сообщение с содержанием «ZU5J Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005553244 ООО «Домашние деньги».

Предварительного согласия на получение рекламы заявитель не давал. Часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») допускает распространение рекламы по сетям электросвязи только при условии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Дело № 04-01/01-15 возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Телеком» и ООО «Прометей».

ООО «Телеком» сообщило (электронное письмо от 06.02.2015, вх. № 1269 от 09.02.2015), что не является рекламораспространителем. ООО «Телеком» предоставляет программное обеспечение для рассылки смс-сообщений заказчику ООО «Прометей» в рамках договора № СМС-3102/14 от 23.07.2014. Заказчик сам определяет текст для рассылки и абонентов, которым направляются смс-сообщения.

ООО «Прометей», в свою очередь, сообщило (электронное письмо от 07.02.2015, вх. № 1269 от 09.02.2015), что не является рекламораспространителем. ООО «Прометей» предоставляет каналы для подключения к операторам (трафик) заказчику ООО «СтройКомплект» для рассылки смс-сообщений в рамках договора № 0109/2014 от 01.09.2014.

Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 04-01/02-15 от 20.02.2015 к участию в рассмотрении дела привлечено ООО «СтройКомплект» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

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 04 ноября 2014 года в 20 часов 01 минуту на номер мобильного телефона <…> с номера +79029933065 информация «ZU5J Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005553244 ООО «Домашние деньги» отвечает вышеперечисленным требованиям рекламного законодательства, следовательно, является рекламой, объектом рекламирования в которой являются услуги по предоставлению денежных средств, предоставляемые ООО «Домашние деньги».

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 <…> 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 «ZU5J Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005553244 ООО «Домашние деньги» 04 ноября 2014 года в 20 часов 01 минуту поступило на номер заявителя с номера +79029933065, 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 рекламораспространитель 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем 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 рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

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».

На основании представленных в материалы дела договоров: договора № СМС-3102/14 от 23.07.2014, заключенного между ООО «Телеком» и ООО «Прометей», а также договора № 0109/2014 от 01.09.2014 г., заключенного между ООО «Прометей» и ООО «СтройКомплект», не следует, что «Прометей» и ООО «СтройКомплект» являются рекламораспространителями рассматриваемой рекламы, в связи с чем, дело № 04-01/02-15 в отношении ООО «Прометей» и ООО «Стройкомплект» подлежит прекращению.

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

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным

органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «ZU5J Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005553244 ООО «Домашние деньги», поступившую 04.11.2014 в 20:01 на номер мобильного телефона <…>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Телеком» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Дело № 04-01/02-15 в отношении ООО «Прометей» и ООО «Стройкомплект» прекратить.

Решение изготовлено в полном объеме «06» мая 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии И.Г. Паутов

Члены Комиссии: Л.Ю. Бай-Бородина

М.Б. Ивнева

С.Д. Солодяшкина

ООО «Телеком»

ул. Победы, д. 41, офис 47,

г. Астрахань, 414040

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/02-15

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«20» апреля 2015 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И.Г.,

члены Комиссии: начальник отдела естественных монополий и рекламы Ярославского УФАС России Бай-Бородина Л.Ю., ведущий специалист-эксперт Ивнева М.Б., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «20» апреля 2015 года по делу № 04-01/02-15 о признании ненадлежащей рекламы «ZU5J Предоставим деньги. Звоните сейчас 88005553244 ООО «Домашние деньги», поступившую 04.11.2014 в 20:01 на номер мобильного телефона <…>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Телеком», адрес местонахождения: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, офис 47, в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи на номер <…> без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

2. ООО «Телеком», адрес местонахождения: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, офис 47, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «19» июня 2015 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области 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.

Председатель Комиссии И.Г. Паутов

Члены Комиссии Л.Ю. Бай-Бородина

М.Б. Ивнева

С.Д. Солодяшкина