



Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

Определение

**О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № Р 18-04/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ**

№ 03-01/3664

25 апреля 2016 года

Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев материалы о распространении рекламы следующего содержания: «<...>, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25», с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18, ч. 1,3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> (далее – <...>, заявитель) от 21.02.2016, направленное ФАС России письмом от 24.02.2016 (вх. № 568 эл. от 25.02.2016) о распространении 21.02.2016 в 11 часов 46 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «<...>, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25» (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

При этом 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.

Распространение такой неперсонифицированной информации о лице, товаре, услуге должно признаваться распространением информации среди неопределенного круга лиц, в том числе в случаях распространения такой информации в определенной организации, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена. Также информация признается распространенной среди неопределенного круга лиц в случае рассылки такой информации по электронной почте или посредством SMS-сообщений, в том числе по определенному адресному списку, если такая информация не содержит какого-либо персонифицированного предложения, предназначенного исключительно для определенного клиента организации. Информация с выражением «<...>, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25» не содержит персонифицированного предложения, предназначенного исключительно для определенного клиента организации.

При этом по мнению ФАС России, SMS-сообщение, текст которого содержит указание на профиль деятельности организации, оказывающей какие-либо услуги, а также номер телефона, позволяющий получателю такого SMS-сообщения воспользоваться услугами, оказываемыми конкретной организацией, является рекламой, поскольку указанные сведения индивидуализируют данную организацию.

С учетом изложенного, по мнению специалистов ФАС России, SMS-сообщение, содержащее информацию с выражением «<...>, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25», является рекламой финансовой услуги, оказываемой конкретной организацией.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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.

Согласно ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и инфх финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Также в соответствии с ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных

с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – выдача кредита, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения на абонентский номер <...>, является рекламой.

Согласно п. 15 [Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»](#) в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. [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 рекламораспространителя.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

<...> указывает, что согласие на получение рассматриваемой рекламы им не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, ответственность несет рекламораспространитель.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1, 3 ст. 28 Закона о рекламе, согласно ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, несут и рекламодаделец, и рекламораспространитель.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является закрытое акционерное общество «МегаЛабс» (далее – ЗАО «МегаЛабс»).

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № Р 18-04/16 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1, 3 ст. 28 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ЗАО «МегаЛабс», адрес места нахождения: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1.

3. Вызвать для участия в деле:

3.1. заявителя – <...>;

3.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ЗАО «МегаЛабс», адрес места нахождения: , г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1.

4. Назначить дело № Р 18-04/16 к рассмотрению **на 17 мая 2016 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

5. <...> **в срок до 16.05.2016** представить поясняющую информацию о том, поступает ли на абонентский номер <...> реклама следующего содержания: «<...>, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25» по состоянию на дату ответа на настоящее Определение.

6. **ЗАО «МегаЛабс» в срок до 16.05.2016** представить следующие надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию.

6.1. Копию устава ЗАО «МегаЛабс» со всеми изменениями, дополнениями и

приложениями на дату настоящего Определения.

6.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рекламы следующего содержания: «<...>, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25», распространенной 21.02.2016 в 11 часов 46 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения на абонентский номер <...> (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

6.3. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих распространение рекламы, указанной в пункте 6.2 настоящего Определения.

6.4. Пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на распространение рекламы, указанной в пункте 6.2 настоящего Определения.

6.5. Поясняющие было ли получено ЗАО «МегаЛабс» предварительное согласие <...> на получение на ее абонентский номер <...> рекламы, указанной в пункте 6.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанная в пункте 6.2 настоящего Определения реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18, ч. 1, 3 ст. 28 Закона о рекламе.

6.6. О должностном лице ЗАО «МегаЛабс», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 21.02.2016, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

6.7. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 6.6 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 1 ст. 18, ч. 1, 3 ст. 28 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

7. <...> (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие заявителя **до 16.05.2016**, предварительно по факсу (8212) 20-17-14 или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

8. **ЗАО «МегаЛабс»** обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ЗАО

«МегаЛабс» **до 16.05.2016**, предварительно по факсу (8212) 20-17-14 или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

При ответе на настоящее Определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту Определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего Определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия, с указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на Определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота. Кроме того, документы объемом более 1 печатного листа должны быть представлены в прошитом виде и пронумерованы.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Председатель Комиссии

<...>