

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 03-18/РЗ

«23» апреля 2018 г.
Смоленск

г.

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

заместитель

председателя
Комиссии: <----->– заместитель руководителя Смоленского
УФАС России,

члены Комиссии: <----->– начальник отдела контроля товарных
рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

<----->– ведущий специалист - эксперт
финансово - организационного отдела
Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 03-18/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения SMS-сообщения с рекламой на номер телефона абонента +79688179777 без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

представители: заявителя – <-----> (г. Москва); лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ОГАНОФФ» (местонахождения: 121087, г. Москва, Багратионовский проезд, д. 16, строение 5; ОГРН 1117746580676, ИНН/КПП 7730648260/773001001, дата регистрации 26.07.2011) и заинтересованного лица ООО «ВЕСТВИЖН» (местонахождения: 119019, г. Москва, д. 1, строение 4, помещение 9; ОГРН 1177746421819, ИНН/КПП 7704408046/770401001, дата регистрации 25.04.2017) на рассмотрение дела не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела № 03-18/РЗ, признала их достаточными для рассмотрения дела в отсутствие

участвующих в деле лиц.

В Смоленское УФАС России 06.12.2017 по электронной почте поступило обращение <-----> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором указано, что 05.12.2017 в 16:57 на абонентский номер <...> через SMS-центр +79037011111 от отправителя под именем «+79691108651» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Квартиры в Москве от 2,3 млн. с отделкой! Ипотека от 7,9%.

Детские сады, школы. М. БУНИНСКАЯ АЛЛЕЯ +74951536217 ФТ»

В своем заявлении <-----> указывает, что не давал отправителю SMS-сообщения разрешения на получение данной рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»), просит прекратить рассылку SMS-сообщений на абонентский номер телефона +79688179777 без его согласия и привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе. К заявлению прилагался скриншот телефона с указанной рекламой.

Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «Реклама - информация, распространяемая 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к реализуемой недвижимости в г. Москве, способствует их продвижению на рынке, в том числе путем её приобретения с привлечением ипотечного кредитования.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента +79688179777 без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием».

В тексте указанной рекламы присутствует информация об оказании финансовой услуги по ипотечному кредитованию – ипотека, но отсутствует наименование лица, оказывающего эти услуги. По имеющейся в Смоленском УФАС России информации, услуги по выдаче ипотечных кредитов при покупке указанных в рекламе квартир, осуществляет **ПАО «Сбербанк»**.

На основании части 1 статьи 28 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)».

В соответствии со [статьями 329](#) и [334](#) Гражданского кодекса Российской Федерации и Федеральным [законом](#) от 16.07.1998 № 102-ФЗ "Об ипотеке", ипотека (залог недвижимости) является способом обеспечения исполнения обязательств.

При этом слово "ипотека", в контексте рассматриваемой рекламы, следует рассматривать как возможность приобрести рекламируемые квартиры посредством долгосрочного ипотечного жилищного кредита путём обращения к кредитным организациям, то есть, в первую очередь, как банковскую услугу.

Следовательно, распространяемая реклама: «*Квартиры в Москве от 2,3 мил. С отделкой! Ипотека от 7,9% ...*», сочетает в себе не только рекламу по реализации квартир в г. Москве, но и рекламу финансовых услуг, оказываемых кредитными организациями.

Основанием для признания указанной распространяемой рекламы ненадлежащей является указание на возможность приобретения квартир потенциальными покупателями с использованием "ипотеки", которая представляет собой рекламу финансовых услуг, но в которой отсутствует наименование лица, оказывающего эти услуги, **что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 28 Закона «О рекламе»**.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 и частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, номер отправителя +79691108651 входит в состав ресурса нумерации, выделенного ПАО «Вымпел-Коммуникации» (регион – г. Москва и Московская область); номер телефона +74951536217, указанный в тексте SMS-сообщения, входит в состав ресурса нумерации, выделенного ООО «Телемир» (регион – г. Москва).

В письме от 02.02.2018 ПАО «Вымпел-Коммуникации» факт прохождения указанного SMS-сообщения абоненту +79688179777 через SMS-центр +79037011111 от отправителя под именем «+79691108651» подтверждает и сообщает, что номер телефона отправителя +79691108651 выделен ООО «ОГАНОФФ» по договору об оказании услуг связи «Билайн» № 636574131 от 25.01.2017.

Таким образом, **рекламораспространителем указанной выше рекламы** является ООО «ОГАНОФФ».

Смоленским УФАС России 02.02.2018 в отношении ООО «ОГАНОФФ» было вынесено Определение о возбуждении дела № 03-18/РЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Закона «О рекламе». В указанном Определении рассмотрение дела назначено на 28.02.2018. Данное определение было направлено ООО «ОГАНОФФ» заказным письмом и на адрес электронной почты заявителя.

28.02.2018 на рассмотрение дела № 03-18/РЗ ООО «ОГАНОФФ» и заявитель <----->либо их представители, в Смоленское УФАС России не явились, запрашиваемые документы и информация представлены не были.

Согласно письму ООО «Телемир» от 02.02.2018 № 03, абонентский номер телефона 8(495)1536217, указанный в тексте рекламы, предоставлен ООО «Телемир» в пользование компании ООО «ВЕСТВИЖН» на основании договора оказания услуг телефонной связи № Т-36/1/011217 от 01.12.2017.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 28.02.2018 рассмотрение дела было продлено до 28.04.2018 и назначено к рассмотрению на 26.03.2018. ООО «ВЕСТВИЖН» признано заинтересованным лицом. Данное определение было направлено ООО «ОГАНОФФ» и ООО «ВЕСТВИЖН» заказными письмами и на адрес электронной почты заявителя.

26.03.2018 на рассмотрение дела ООО «ОГАНОФФ», ООО «ВЕСТВИЖН» и заявитель <----->., либо их представители, в Смоленское УФАС России не явилась, запрашиваемые документы и информация представлены не были.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 26.03.2018 рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 23.04.2018. Данное определение было направлено ООО «ОГАНОФФ» и ООО «ВЕСТВИЖН» заказными письмами и на адрес электронной почты заявителя.

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400021946081, направленное ООО «ОГАНОФФ», прибыло к месту вручения 01.04.2018, но письмо не вручено с отметкой «ожидает адресата в месте вручения», заказное письмо с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400021946028, направленное

ООО «ВЕСТВИЖН», прибыло к месту вручения 01.04.2018, но письмо не вручено с отметкой «неудачная попытка вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 23.04.2018 следует считать, что ООО «ОГАНОФФ» и ООО «ВЕСТВИЖН» надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения дела № 03-18/РЗ.

ООО «ОГАНОФФ», ООО «ВЕСТВИЖН» и заявитель <----->либо их представители на рассмотрение дела не явились; каких-либо дополнительных документов, свидетельствующих о получении согласия от <--->на получение SMS-сообщений с указанной рекламой либо о том, что абонентский номер <...> , выделенный ПАО «ВымпелКом» ООО «ОГАНОФФ» и с которого было отправлено SMS-сообщение с указанной рекламой, и номер телефона 8(495)1536217 (указанный в тексте рекламы), выделенный ООО «Телемир» компании ООО «ВЕСТВИЖН», передавались ими в пользование третьим лицам, в Смоленское УФАС России не представлено. Имеющиеся в деле материалы свидетельствуют об отсутствии согласия абонента телефона +79688179777 на получение SMS-сообщений с указанной выше рекламой от отправителя +79691108651.

Таким образом, рассылка через SMS-центр +79037011111 с телефонного номера +79691108651 SMS-сообщения с рекламой: «Квартиры в Москве от 2,3 млн. с отделкой! Ипотека от 7,9%. Детские сады, школы. М. БУНИНСКАЯ АЛЛЕЯ +74951536217 ФТ» на номер телефона +79688179777 без согласия на то абонента и в тексте которой отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги по предоставлению ипотеки, является нарушением требований части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

Учитывая все материалы дела, нарушение требований законодательства о рекламе произошло по вине ООО «ОГАНОФФ», так как с его абонентского номера осуществлялась рассылка рекламы: «Квартиры в Москве от 2,3 млн. с отделкой! Ипотека от 7,9%. Детские сады, школы. М. БУНИНСКАЯ АЛЛЕЯ +74951536217 ФТ».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации,

является ненадлежащей.

С учетом вышеизложенного и в целях прекращения распространения ненадлежащей рекламы на абонентский номер <...> , Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны ООО «ОГАНОФФ» и ООО «ВЕСТВИЖН».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: *«Квартиры в Москве от 2,3 млн. с отделкой! Ипотека от 7,9%. Детские сады, школы. М. БУНИНСКАЯ АЛЛЕЯ +74951536217 ФТ»*, распространяемую путём осуществления рассылки SMS-сообщения 05.12.2017 в 16:57 через SMS-центр +79037011111 с телефонного номера +79691108651 на номер телефона +79688179777 без предварительного согласия на то абонента, и в тексте которой отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги по предоставлению ипотеки, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «ОГАНОФФ» и ООО «ВЕСТВИЖН» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «27» апреля 2018 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Пресс-служба Смоленского УФАС России