

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 рекламную информацию о финансовых услугах, распространяемую по сетям электросвязи,

УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское УФАС России поступило заявление (вх.эл.почта № 2329 от 11.08.2014 г.) гр. П.Д.К. (телефонный номер <...>) с жалобой на распространение рекламных смс-сообщений без его согласия.

Так заявитель указывает, что 04.08.2014 г. в 20 часов 22 минут от +79029935385 поступило смс-сообщение следующего содержания: «ДЕНЬГИ БЫСТРО! ЗВОНИТЕ СЕЙЧАС 88005554464! Займы до 70 т.руб. Деньги будут!».

В ходе рассмотрения заявления в адрес Поволжского филиала ОАО «МегаФон» (оператор абонента) был направлен запрос (исх. № 02-12/4930 от 13.08.2014 г.) о предоставлении информации.

В ответ (вх. № 7127 от 20.08.2014 г.) на данный запрос ОАО «МегаФон» (Поволжский филиал) представило следующую информацию. ОАО «МегаФон» рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем данного рекламного сообщения не является. Данное смс-сообщение было отправлено через смс-центр ОАО «СМАРТС» (+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 дополнительному соглашению № 4 от 01.06.2014 г. к договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 г., федеральный номер <...> предоставлен ООО «КамаТелеком».

В рамках предоставления услуг по данному договору, ЗАО «Астрахань GSM» организывает партнеру (ООО «КамаТелеком») доступ к оборудованию смс-центра по техническому протоколу, далее информационную смс-рассылку партнер осуществляет при помощи своего программного комплекса.

В соответствии с данным договором, вся ответственность за содержание смс-сообщений, и базы абонентов, по которой осуществляется рассылка, возлагается на ООО «КамаТелеком». Механизм получения согласия и формирования абонентской базы 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 квалифицирующим признаками рекламы: это информация, распространяемая по сетям электросвязи, адресована неопределенному кругу лиц (поскольку не содержит обращения к конкретному получателю), направленная на привлечение внимания к финансовой услуге – предоставлению займов до 70 тыс. рублей 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 «КамаТелеком».

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.

Статьей 28 ФЗ «О рекламе» установлены специальные требования к рекламе финансовых услуг.

Положения Федерального закона «О рекламе», относящиеся к изготовителю товара, распространяются также на лиц, выполняющих работы или оказывающих услуги (ч. 3 ст. 2 ФЗ «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 соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона Российской Федерации от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») под *финансовой услугой* понимается 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.

Таким образом, финансовыми услугами являются конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением и (или) размещением денежных средств.

В рассматриваемом рекламном смс-сообщении объектом рекламирования является финансовая услуга по предоставлению займов до 70 тыс. рублей.

Таким образом, на данную рекламу распространяется требование ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе», и непосредственно в данной рекламе должно быть указано наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

В рассматриваемом смс-сообщении отсутствует информация о лице, оказывающем услуги по предоставлению займов. Проанализировав текст смс-сообщения, сотрудники Волгоградского УФАС России установили, что предположительным рекламодателем в данном случае является ООО «Деньги будут!» (ОГРН 1137847432447, юридический адрес: 191186, г. Санкт-Петербург, ул. Думская, д. 4А, оф. В 20).

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе») и рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона Российской Федерации "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. 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 № 14-03-18-02/794 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе"

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»: **ООО «КамаТелеком»;**

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 28

Федерального закона «О рекламе»: ООО «Деньги Будут!»

- заявитель.

3. Назначить дело № 14-03-18-02/794 к рассмотрению **на 29 января 2015 г.** в 11 часов 00 минут по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб.11, 5-й этаж, левое крыло).

4. ООО «КамаТелеком», ООО «Деньги будут!» до 25 января 2015 г. в Волгоградское УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов^[1]:

4.1. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, в том числе:

- доказательства наличия согласия абонента П.Д.К. (телефонный номер <...>) на получение вышеуказанной рекламы;

- укажите период времени, в течение которого осуществляется / осуществлялась такая рассылка (с приложением подтверждающих документов);

- на каком основании производится / производилась рассылка данного рекламного смс-сообщения (с приложением подтверждающих документов – договоров, соглашений, переписки (в том числе, электронной)) и т.д.;

4.2. Учредительные документы.

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

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (при себе иметь доверенность и документы, удостоверяющие личность).

[1] 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.