

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА  
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03  
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10560/05-2014

28.04.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10560/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 \*\*\* \*\* \* \*\* рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - <К...> - о месте и времени рассмотрения дела извещён надлежащим образом,

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», общество), расположенного по адресу: 127018, г. Москва, ул. Суцеский Вал, д. 16, стр. 6, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

- индивидуального предпринимателя П. (далее - ИП П., предприниматель), зарегистрированного по адресу: <...>, - о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещён надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По обращению <К...> Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2014 по факту распространения 25.10.2013 в 11 час. 11 мин. рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 \*\*\* \*\* \* \*\* возбуждено дело № 10560/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечён <К...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Рассмотрение дела назначено на 28.02.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

На рассмотрение дела 28.02.2014 представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Согласно письменным пояснениям общества по делу (исх. б/н от 19.02.2013) ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» ИП П. на основании договора № ДТ-К/013119 от 23.10.2012. Согласно п. 3.3.2

дополнительного соглашения № 1 к договору № ДТ-К/013119 от 23.10.2012 ИП П. обязан получить от абонента согласие на получение СМС-сообщений.

Определением от 28.02.2014 срок рассмотрения дела № 10560/05-2014 продлен до 28.03.2014 с целью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ИП П., а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.03.2014.

<К...> на заседание Комиссии 28.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела 28.03.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом.

Представитель ИП П. на заседание Комиссии 28.03.2014 не явился, запрошенные определением от 28.02.2014 документы и сведения предпринимателем не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ИП П. извещен надлежащим образом - заказное письмо № 43206872633529 от 04.03.2014, которым в адрес предпринимателя направлено указанное определение, получено адресатом 12.03.2014.

Определением от 28.03.2014 срок рассмотрения дела № 10560/05-2014 продлён до 28.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 28.04.2014.

<К...>, а также представитель ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» на заседание Комиссии 28.04.2014 не явились, о месте и времени рассмотрения дела стороны извещены надлежащим образом.

ИП П. на рассмотрение дела 28.04.2014 не явился, запрошенные определением от 28.03.2014 документы и сведения предпринимателем не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ИП П. извещён надлежащим образом.

Исследовав материалы дела № 10560/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «ЗАЕМ до 50000 руб. за 15 минут! От 0,75 До 1,5% В ДЕНЬ! Т. 88005551996», распространенную 25.10.2013 в 11 час. 11 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 \*\*\* \*\* \*\* \*\*, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили обращения <К...> (г. Санкт-Петербург), перенаправленные Федеральной антимонопольной службой (исх. № АК/45625/13 от 18.11.2013, вх. № 10436 от 28.11.2013), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 49 от 28.01.2014). В обращении от 25.10.2013 указано, что заявителю 25.10.2013 в 11 час. 11 мин. без его согласия на номер мобильного телефона 8 \*\*\* \*\* \*\* \*\* \*\* поступило СМС-сообщение с рекламой следующего содержания: «ЗАЕМ до 50000 руб. за 15 минут! От 0,75 До 1,5% В ДЕНЬ! Т. 88005551996». Отправителем указанного СМС-сообщения значится лицо, обозначенное как «Kubzaimy».

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 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. В силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении займов, направленная 25.10.2014 в 11 час. 11 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> \*\*\* \*\*\*, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге по предоставлению займов.

Согласно ч. 1 ст. 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 распространённой 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.

Вместе с тем, из обращения <К...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Лицами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <К...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлены.

В соответствии с ч. 1 ст. 28 Федерального 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).

Согласно п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции») финансовая услуга - 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, в силу п. 2 ч. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» реклама, направленная 25.10.2014 в 11 час. 11 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> \*\*\* \*\*\*, сообщающая об услуге по предоставлению займов, является рекламой финансовых услуг. Однако, в нарушение ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование лица, оказывающего финансовую услугу.

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В нарушение п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» в рассматриваемой рекламе приведена только часть условий услуги по предоставлению займов - максимальный размер суммы займа (до 50 000 руб.), а также минимальная и максимальная процентная ставка (от 0,75% до 1,5%), но не содержатся остальные условия, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица (к примеру, минимальный и максимальный сроки предоставления денежных займов и др.).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации,

является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ч. 1 ст. 28 - рекламодатель и рекламодатель, а за нарушение ч. 2 ст. 28 - рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

СМС-сообщение: «ЗАЕМ до 50000 руб. за 15 минут! От 0,75 До 1,5% В ДЕНЬ! Т. 88005551996» поступило с номера СМС-центра +7 902 478 00 01, принадлежащего к ресурсу нумерации Пермского филиала открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (далее - ОАО «Ростелеком»).

Ульяновским УФАС России в адрес Пермского филиала ОАО «Ростелеком» направлен запрос (исх. № 7575-05 от 02.12.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеуказанное рекламное сообщение. Из ответа филиала (исх. № 0501/05/8396-13 от 03.12.2013, вх. № 11065 от 17.12.2013) следует, что рассматриваемое СМС-сообщение отправлено обществом с ограниченной ответственностью «Армада» (далее - ООО «Армада»), с которым ОАО «Ростелеком» заключен договор об оказании услуг № 410-12 от 27.02.2012. Согласно указанному договору исполнитель (ОАО «Ростелеком») предоставляет заказчику (ООО «Армада») техническую возможность осуществления с использованием оборудования исполнителя отправки пользователям СМС-сообщений. Исходя из п. 3.3.5 заказчик обязан не направлять пользователям СМС-сообщения без получения их письменного согласия.

Вместе с тем, из ответа ООО «Армада» (вх. № 57 от 09.01.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8368-05 от 27.12.2013) следует, что указанное СМС-сообщение отправлено ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Возможность направления ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» рассматриваемого СМС-сообщения является результатом ряда последовательных сделок, а именно, договора об оказании услуг № 410-12 от 27.02.2012, заключенного между ОАО «Ростелеком» и ООО «Армада», договора об оказании услуг № 128/2012 от 01.05.2012, заключенного между ООО «Армада» и обществом с ограниченной ответственностью «Юплэй» (далее - ООО «Юплэй») и договора об оказании услуг № 120/2012 от 01.01.2012, заключенного между ООО «Юплэй» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Из пояснений ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. б/н от 19.02.2014, вх. № 1869 от 13.03.2014) следует, что общество предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» ИП П. на основании договора № ДТ-К/013119 от 23.10.2012. Согласно п. 3.3.2 дополнительного соглашения № 1 к договору № ДТ-К/013119 от 23.10.2012 ИП П. обязан получить от абонента согласие на получение СМС-сообщений.

ИП П., в свою очередь, каких-либо сведений о заказчиках распространения СМС-сообщения: «ЗАЕМ до 50000 руб. за 15 минут! От 0,75 До 1,5% В ДЕНЬ! Т. 88005551996», а также документов, подтверждающих наличие согласия абонента телефонного номера 8 \*\*\* \*\* \*\* на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлено.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ИП П.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам

рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Учитывая тот факт, что предписание о прекращении распространения рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы выдано ИП П. в рамках дела № 10370/05-2013, необходимость в выдаче предписания по данному делу, по мнению Комиссии, отсутствует.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ст.ст. 18 и 28 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «ЗАЕМ до 50000 руб. за 15 минут! От 0,75 До 1,5% В ДЕНЬ! Т. 88005551996», распространенную 25.10.2013 в 11 час. 11 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 \*\*\* \*\*\*, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 15.05.2014.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.