

ЗАО «Астрахань-GSM»

ул. Лычманова, д. 44,

г. Астрахань, 414000

03.03.2015 № 1800/04-01 ООО «Крафт Телеком»

ул. Электrozаводская, д. 24,

д. 24, стр. 1, офис 306 А,

г. Москва, 107023

ул. Электrozаводская, д. 24, пом. 219,

г. Москва, 107023

ООО «Новак»

ул. Народной воли, д. 81 А, оф. 35,

г. Екатеринбург, 620026

ООО «Нано-Финанс»

ул. Угрешская, д. 2, стр. 72,

г. Москва, 115088

ООО «Моби Сервис»

ул. Фестивальная, д. 14,

г. Москва, 125581

ул. Планерная, д. 3, корп. 6,

г. Москва, 125480

## РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/45-14

«16» февраля 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 – заместитель руководителя управления Завьялов М. Ф.,

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

рассмотрев дело № 04-01/45-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента на их получение,

### УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Крафт Телеком», ООО «Новак», ООО «Моби Сервис», в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также заинтересованное лицо ООО «Нано-Финанс» на заседание Комиссии не явились, должным образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 06.12.2013 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008891» 06.12.2013 г. в 10.20 с номера +7-902-955-08-77 на номер <...> без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные пояснения ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Крафт Телеком», ООО «Моби Сервис», ООО «Нано-Финанс», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая

любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам по предоставлению заемных денежных средств, формирование и поддержание интереса к данному виду услуг и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Получение указанного смс-сообщения 06.12.2013 г. в 10.20 с номера +7-902-955-08-77 на номер <...> подтверждается в информации, предоставленной оператором заявителя ОАО «Мегафон» (вх. № 614 от 22.01.2014 г.) и соответствующим скриншотом, предоставленным самим заявителем.

ЗАО «Астрахань-GSM» в ответе (вх. № 12022 от 24.12.2013) на запрос Ярославского УФАС России указало, что номер <...> -902-955-08-77 в соответствии с дополнительным соглашением № 8 от 01.11.2013 г. выделен партнеру ООО «Крафт Телеком». Согласно договору № 06-02-02/134 от 01.04.2012 г., заключенного с ООО «Крафт Телеком», последнему выделены GT номера (п. 2.2 договора). В соответствии с условиями договора ООО «Крафт Телеком» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему Шлюзу (п. 2.1.1) с целью инициализации Входящего трафика (совокупности сообщений, передаваемых по Сети Оператора или транзитом через Сеть Оператора (sms-сообщения), направленные от Шлюза Абонента на Мобильные Терминалы Пользователей).

Копия указанного договора ЗАО «Астрахань-GSM» представлена.

В представленных пояснениях ООО «Крафт Телеком» (вх. № 5075 от 13.06.2014) указано, что отправка указанного в определении смс-сообщения была

осуществлена исключительно в рамках исполнения договора № 0103 от 01.02.2013 г., заключенного ООО «Крафт Телеком» с ООО «Новак». Копия указанного договора представлена в материалы дела.

По данному договору ООО «Крафт Телеком» именуется Исполнителем, а ООО «Новак» Заказчиком. В соответствии с пунктом 1.1 договора Исполнитель оказывает, а Заказчик принимает и оплачивает услугу подключения к Технической базе в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим договором, дополнительными соглашениями и приложениями к нему.

Согласно определений, перечисленных в указанном договоре Техническая база – это аппаратный комплекс, установленный на территории Исполнителя, используемый для технического обеспечения предоставления контент-услуг абонентам в реальном масштабе времени посредством сети оператора/операторов сотовой связи с использованием абонентских терминалов и для ведения учета оказанных Заказчику услуг.

В пункте 2.1.1 данного договора указано, что Исполнитель обязуется обеспечивать непрерывное круглосуточное предоставление Заказчику доступа к технической системе, за исключением перерывов для проведения необходимых профилактических и ремонтных работ, в том числе, со стороны операторов сотовой связи.

В приложении № 1 к договору № 0103 от 01.02.2013 г. указано, что расчет стоимости оказываемых услуг производится Исполнителем на основании следующих тарифов: объем доставленных sms-сообщений от 1 до 1000000 sms – стоимость 1 sms-0, 15 руб., от 1000000 sms - стоимость 1 sms-0, 1 руб.

ООО «Нано-Финанс» представило пояснения (вх. № 16422 от 02.12.2014), согласно которых рекламодателем указанного sms-сообщения является ООО «Моби Сервис». Между ООО «Нано-Финанс» и ООО «Моби Сервис» 20.06.2013 г. был заключен договор оказания услуг № 571 на распространение рекламы об оказываемых услугах ООО «Нано-Финанс» посредством sms-сообщений. По данному договору ООО «Нано-Финанс» являлось только рекламодателем в отношении рекламы, распространяемой ООО «Моби Сервис» (рекламодателем) посредством sms-сообщений. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

В пункте 1.1 данного договора указано, что Исполнитель (ООО «Моби Сервис», действующий от своего имени, обязуется по заданию Заказчика (ООО «Нано-Финанс») оказывать лично, либо с привлечением третьих лиц услуги по размещению рекламно-информационных материалов Заказчика в любой форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений, распространяемых среди абонентов, давших Исполнителю или Заказчику свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений, при участии в рекламных и маркетинговых акциях, проводимых Исполнителем.

ООО «Нано-Финанс» в подтверждение пояснений (вх. № 16422 от 02.12.2014) предоставило электронную переписку с ООО «Моби Сервис» о согласовании текста sms-сообщения; копию акта оказанных услуг № 3212 от 24.12.2013 г. по договору № 571 от 20.06.2013 г., включающего период оказания услуг 06.12.2013 г.; копию платежного поручения № 18477 от 16.12.2013 г., подтверждающего

произведенные между сторонами по договору № 571 от 20.06.2013 г. расчеты за оказанные 06.12.2013 г. услуги.

ООО «Моби Сервис» представило пояснения (вх. № 17158 от 17.12.2014), в которых указано, что рассматриваемое смс-сообщение отправлено ООО «Новак» в рамках договора № 0107 от 01.07.2013 г., подписанного с ООО «Моби Сервис». Копия договора представлена в материалы дела.

В пункте 2. 1 данного договора указано, что Исполнитель (ООО «Новак») по договору обязуется оказывать Заказчику (ООО «Моби Сервис») услуги по созданию (редактированию) текста сообщения, получению согласия абонента и последующей отправке такого сообщения при помощи своих средств связи и личного кабинета оператору сотовой связи/абоненту, а Заказчик обязуется оплачивать услуги на условиях и в порядке, изложенных в договоре.

Согласно пунктов 4.1.2, 4.1.2.1, 4.1.2.2, 4.1.2.3 Исполнитель (ООО «Новак») обязан создать (отредактировать) и привести в соответствие с законом сообщение или, сохраняя смысл полученного от Заказчика (клиента Заказчика) задания; предоставить абонентов из информационной базы, имеющейся у Исполнителя, и получить их согласие на получение рекламно-информационных сообщений на мобильный терминал абонента, в том числе согласие абонента на получение таких сообщений от третьих лиц (клиентов Заказчика и лиц, указанных в сообщении); отправить смс-сообщение в срок, согласованный сторонами.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «Крафт Телеком», а также ООО «Новак», поскольку оба участвовали в отправке рассматриваемого смс-сообщения.

Следовательно, ООО «Крафт Телеком» и ООО «Новак» как рекламодатели рассматриваемой рекламы несут ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008891» 06.12.2013 г. в 10.20 с номера +7-902-955-08-77 на номер <...> без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Крафт Телеком» и ООО «Новак» предписания 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.

Решение изготовлено в полном объеме «03» марта 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М. Ф. Завьялов

Члены Комиссии: М. Б. Ивнева

С.Д. Солодяшкина