

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П <...> ,

Члены Комиссии:

Б <...> ,

Б <...> ,

рассмотрев дело №49-ФАС22-Р/05-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Барнаула о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

с участием представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламораспространителя ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» - Ц <...> (по доверенности),

в отсутствие заявителя (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела);

УСТАНОВИЛА:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступили заявления гражданина (вхд. №11473 от 19.12.2013г., №153 от 14.01.2014г.) о получении заявителем на абонентский номер <...> -<...> смс-сообщений с рекламой финансовых услуг от абонента FinanceCGF следующего содержания: «Вы не получили консультацию по займу? Инфо и подать заявку можете на нашем сайте <http://www.fgscgf.ru> в ДО Ленина 39 офис 708 FG CGF – Мы рядом тел. 8(3852)201-198. Благодарим Вас за понимание!» (получены 19 декабря 2013г. и 13 января 2014г.).

Согласно 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 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.

Заявитель указывает, что согласия на получение указанных смс-сообщений не давал.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками

нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В качестве рекламораспространителя к участию в деле привлечено ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» (г. Москва, Звездный бульвар, д.21, стр.3, пом.1, ком.5; ОГРН 1117746641979).

На заседании Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее Комиссия) представитель ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» Ц<...> пояснил, что указанные смс-сообщения были направлены на абонентский номер заявителя после его звонка на горячую линию колл-центра ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф». В связи с занятостью оператора, телефонный разговор не состоялся, поэтому абоненту было направлено смс-сообщение с разъяснением того, что он может подать заявку на сайте компании. Также пояснил, что лицом, ответственным за распространение рекламы, является генеральный директор ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» Л<...> (согласно приказу № П006_01/07/13 от 11.07.2013г.).

Комиссия, исследовав материалы дела и заслушав доводы представителя стороны, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это 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.

Распространяемая посредством смс-сообщений информация соответствует легальному определению понятия «реклама».

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа, оператором связи «ЕТК» (ЗАО «Енисейтелеком») представлена копия договора с абонентом, который является заявителем по рассматриваемому делу. Кроме того, ЗАО «Енисейтелеком» (г. Красноярск) предоставлены сведения, что указанные смс-сообщения были отправлены с номера +7<...>, который принадлежит номерной емкости ОАО «СМАРТС» (г. Самара).

Согласно пояснениям ОАО «СМАРТС», номер <...> -<...> закреплен за sms-центром ЗАО «Астрахань-GSM» (г. Астрахань).

ЗАО «Астрахань-GSM» предоставлены пояснения, что указанные смс-сообщения на абонентский номер заявителя были отправлены ООО «СМС-Центр» (г. Москва).

На запрос антимонопольного органа ООО «СМС-Центр» предоставлены пояснения, что указанная рассылка на номер заявителя от имени «FinanceCGF» осуществлялась через клиентский доступ, предоставленный по договору №304251 от 31.10.2013г. ЗАО «Вендософт» (г. Петрозаводск). ООО «СМС-Центр» является смс-агрегатором, предоставляет организациям техническую возможность

рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU.

Доступ ЗАО «Вендософт» был предоставлен 31.10.2013г. на основании договора №304251. Обязательным условием договора оказания услуг является пункт о запрете использования сервиса SMSC.RU для организации спама (п. 3.2.4 договора).

ООО «СМС-Центр» представлена справка из системы статистического учета приема-передачи сообщений абонентом с номером +7-<...>. Согласно указанной справке, 19.12.2013 в 11:01:26 на абонентский номер заявителя от абонента FinanceCGF направлено смс-сообщение с текстом Вы не получили консультацию по займу? Инфо и подать заявку можете на нашем сайте <http://www.fgscgf.ru> в ДО Ленина 39 офис 708 FG CGF – Мы рядом тел. 8(3852)201-198. Благодарим Вас за понимание!», а также 13.01.2014 в 11:12:20 на номер заявителя от абонента FinanceCGF направлено смс-сообщения аналогичного содержания.

ЗАО «Вендософт» представлен договор №20131010-30и на оказание услуг от 10.10.2013г., заключенный с ООО «РекОн» (г.Ярославль). В соответствии с условиями указанного договора, исполнитель оказывает за плату заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений, а также формирование и отправку сообщений электронной почты в течение определенного периода.

В соответствии с правилами предоставления услуг (приложение №1 к договору №20131010-30и на оказание услуг от 10.10.2013г.), при регистрации заказчик получает персональные логин и пароль, позволяющие отправлять сообщения через систему исполнителя посредством протокола HTTP. Логин и пароль ассоциированы с заказчиком и формируются им самостоятельно в процессе регистрации в системе.

На запрос антимонопольного органа ООО «РекОн» (ООО «Реклама Онлайн») представлены пояснения, что Общество не осуществляет самостоятельно рассылку смс-сообщений, Общество является дилером ЗАО «Вендософт» по предоставлению доступа клиентам к программному обеспечению приложения, с помощью которого клиенты самостоятельно рассылают смс-сообщения.

Между ООО «РекОн» и ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» (в лице директора дополнительного офиса «Ярославский») заключен договор №СМС-1 на оказание услуг от 22.01.2013г.

В соответствии с условиями указанного договора, исполнитель оказывает за плату заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

В соответствии с правилами предоставления услуг (приложение №1 к договору №СМС-1 от 22.01.2013г.), при регистрации заказчик получает персональные логин и пароль, позволяющие отправлять смс-сообщения в систему исполнителя посредством протокола http. Также заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим согласие на ее получение, которое в случае

необходимости может быть предъявлено оператору в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на ее получение.

ООО «РекОн» также представлена статистика смс, подтверждающая отправку рассматриваемых смс-сообщений на абонентский номер заявителя.

Таким образом, исходя из представленных документов, рассылку указанных смс-сообщений осуществило ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» (г.Москва) на основании договора №СМС-1 от 22.01.2013г., через программное приложение с помощью логина и пароля, предоставленного при заключении договора. Кроме того, распространение смс-сообщений осуществлялось без предварительного согласия абонента.

ЗАО «Енисейтелеком» предоставлены сведения, подтверждающие получение заявителем указанных смс-сообщений 19.12.2013г. и 13.01.2014г.

Комиссия, изучив доводы рекламодателя, считает их не подлежащими удовлетворению, так как ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» предусматривает в качестве обязательного требования, получение предварительного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений. Указанное согласие не было получено ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» от заявителя.

Таким образом, действиями ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Реклама, распространенная посредством смс-сообщения от абонента FinanceCGF на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф».

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой

ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «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 рекламу: «Вы не получили консультацию по займу? Инфо и подать заявку можете на нашем сайте <http://www.fgcfg.ru> в ДО Ленина 39 офис 708 FG CGF – Мы рядом тел. 8(3852)201-198. Благодарим Вас за понимание!», распространенную на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений от абонента FinanceCGF, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для возбуждения в отношении генерального директора ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» Л<...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена 10 июня 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 17 июня 2014 года.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №62

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П<...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 17 июня 2014г. по делу №49-ФАС22-Р/05-14 о признании рекламы от абонента FinanceCGF, направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» в **двадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя +7-<...>.

2. ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 04 июля 2014 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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

<...>