

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 № 10437/05-2013

07.05.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10437/05-2013 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 представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Новак» (далее - ООО «Новак»), расположенного по адресу: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной Воли, д. 81А, оф. 35, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

заинтересованного лица - общества с ограниченной ответственностью «Нано-Финанс» (далее - ООО «Нано-Финанс»), расположенного по адресу: 115088, г. Москва, ул. Угрешская, д. 2, стр. 72, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По обращению гр. <Б...>, который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, Ульяновским УФАС России определением от 09.12.2013 возбуждено дело № 10437/05-2013 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено общество с ограниченной ответственностью «Крафт Телеком» (далее - ООО «Крафт Телеком»). Рассмотрение дела назначено на 10.01.2014.

Представитель ООО «Крафт Телеком» на рассмотрение дела 10.01.2014 не явился. В письменных пояснениях по делу (вх. № 11577 от 27.12.2012) общество пояснило, что отправка рассматриваемого сообщения осуществлена исключительно в рамках исполнения договора № 0103 от 01.02.2013, заключенного с ООО «Новак». Согласно указанному договору ООО «Новак» приняло на себя обязательство не использовать подключение к технической базе ООО «Крафт Телеком» для отправки СПАМа и для организации отправки СМС-сообщений, нарушающих законодательство о рекламе.

Определением от 10.01.2014 срок рассмотрения дела № 10437/05-2013 продлен до 10.03.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Новак», а также получения дополнительных доказательств по делу.

Рассмотрение дела отложено и назначено на 10.02.2014.

На заседание Комиссии 10.02.2014 представитель ООО «Крафт Телеком» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Новак» на рассмотрение дела 10.02.2014 не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела. Документы, запрошенные определением от 10.01.2014 о продлении срока рассмотрения дела № 10437/05-2013, обществом не представлены. Заказное письмо с уведомлением № 43206869638001 15.01.2014, направленное ООО «Новак» по адресу: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, д. 81 А, оф. 35, вернулось в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Определением от 10.02.2014 производство по делу № 10437/05-2013 приостановлено до установления места нахождения ООО «Новак» - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России в адрес Управления Федеральной налоговой службы по Свердловской области (далее - УФНС России по Свердловской области) направлен запрос (исх. № 652-05 от 03.02.2014) с целью установления места нахождения ООО «Новак». Из представленной УФНС России по Свердловской области выписки из Единого государственного реестра юридических лиц на общество с ограниченной ответственностью «Новак» (исх. № 06-17/05327 от 27.02.2014, вх. № 1626 от 05.03.2014) следует, что ООО «Новак» (ИНН 6672359296, ОГРН 1116672031233) зарегистрировано по адресу: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, ул. 81А, оф. 35.

Определением от 09.04.2014 производство по делу № 10476/05-2013 возобновлено, к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица привлечено ООО «Нано-Финанс». К рассмотрению дело назначено на 07.05.2014.

Представитель ООО «Нано-Финанс» на заседание Комиссии 07.05.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «Нано-Финанс» (вх. № 3886 от 12.05.2014) следует, что общество самостоятельно не осуществляет СМС-рассылку с рекламой своей деятельности, а привлекает для этого третьих лиц, в данном случае привлечено общество с ограниченной ответственностью «Моби Сервис» (далее - ООО «Моби Сервис»), с которым ООО «Нано-Финанс» заключен договор оказания услуг № 571 от 20.06.2013. По указанному договору общество является лишь рекламодателем. В соответствии с 2.1.6 договора в обязанности ООО «Моби Сервис» входит осуществление рассылки СМС-сообщений только при условии предварительного согласия абонента на получение соответствующей рекламы. Согласно п. 2.1.9 договора рекламодатель (ООО «Моби Сервис») гарантирует, что база абонентов, находящаяся в его распоряжении, может использоваться для доставки до абонентов рекламной информации. Согласование текста рекламного СМС-сообщения происходило между ООО «Нано-Финанс» и ООО «Моби Сервис» по электронной почте.

Представитель ООО «Новак» на заседание Комиссии 07.05.2014 не явился, запрошенные определением от 09.04.2014 документы и сведения обществом не представлены. Согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» заказное письмо № 43206873636642 от 10.04.2014, которым в адрес места регистрации ООО «Новак» (620026, г. Екатеринбург, ул. Народной Воли, д. 81А, оф. 35) направлено определение от 09.04.2014 о возобновлении производства по делу

№ 10437/05-2013, «Прибыло в место вручения» 15.04.2014.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10437/05-2013 направлялись ООО «Новак» по адресу места его регистрации, указанному налоговым органом, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения вышеуказанным юридическим лицом процессуальных документов, направленных в его адрес. О ходе рассмотрения дела № 10437/05-2013 ООО «Новак» было извещено по единственному имеющемуся в материалах дела адресу, однако процессуальные документы от Ульяновского УФАС России обществом по неизвестным управлению причинам не получены.

Исследовав материалы дела № 10437/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861», распространенную 10.08.2013 в 15 час. 09 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ***, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <Б...> (вх. № 308/ог от 07.10.2013), который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства о рекламе. В обращении указано, что заявителю систематически без его согласия на номер мобильного телефона 8 *** *** ** ** поступают СМС-сообщения рекламного характера. В частности, им было получено 10.08.2013 в 15 час. 09 мин. сообщение следующего содержания: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «NanoFinance» (служебная записка № 602 от 09.12.2013).

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 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении ООО «Нано-Финанс» займов, направленная 10.08.2013 в 15 час. 09 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ***, является рекламой, поскольку она направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - ООО «Нано-Финанс», а также услуге по предоставлению займов, им оказываемой.

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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, из обращения гр. <Б...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Сторонами, участвующими в деле, документы, подтверждающие наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** ** ** на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлены.

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

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Ульяновским УФАС России в адрес оператора сотовой связи заявителя - Ульяновского филиала открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом») - направлен запрос (исх. № 6388-05 от 15.10.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение, а также копии договора на распространение указанной рекламы. Согласно ответу Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» (вх. № 9308 от 22.10.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с телефонного номера +7-902-098-02-76, который выделен закрытому акционерному обществу «Волгоград-GSM» (далее - ЗАО «Волгоград-GSM»).

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Волгоград-GSM» направлен запрос (исх. № 6665-05 от 29.10.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № 4юр-123 от 30.10.2013, вх. № 9580 от 30.10.2013 и № 9718 от 05.11.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение, отправленное ООО «Крафт Телеком». Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора № 2653425 от 01.07.2012 и дополнительного соглашения № 1 от 01.07.2012 на предоставление услуги «InfoSMS».

ООО «Крафт Телеком», в свою очередь, сообщило (вх. № 11577 от 27.12.2012), что отправка рассматриваемого сообщения осуществлена исключительно в рамках исполнения заключенного с ООО «Новак» договора № 0103 от 01.02.2013, согласно которому ООО «Крафт Телеком» лишь предоставляет техническую возможность формировать и отправлять СМС-сообщения, т.е. производить рекламную рассылку. При этом, ООО «Новак» самостоятельно определяет содержание указанных СМС-сообщений, а также их получателей (абонентов).

Вместе с тем, ООО «Нано-Финанс», рекламодателем рассматриваемого сообщения, пояснено (вх. № 3886 от 12.05.2014), что отправителем сообщения является ООО «Моби Сервис», с которым ООО «Нано-Финанс» заключен договор оказания услуг № 571 от 20.06.2013. В подтверждение данного факта, ООО «Нано-Финанс» представлены электронная переписка, которой согласован текст рассматриваемого СМС-сообщения, а также финансовые документы об оплате оказанных ООО «Моби-Сервис» услуг (платёжные поручения № 12616 от 09.08.2013 и № 12821 от 15.08.2013, акты выполненных работ от 12.08.2013 и 19.08.2013).

Таким образом, Ульяновскому УФАС России в сроки, установленные для

рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (3 месяца), не представляется возможным доподлинно установить, кем фактически 10.08.2013 в 15 час. 09 мин. осуществлена отправка рекламного СМС-сообщения «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861» абоненту телефонного номера 8 *** ** **.

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.

Предписание о прекращении распространения рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы Ульяновским УФАС России ранее (в рамках дела № 10555/05-2014) уже выдано рекламодателю рассматриваемого СМС-сообщения - ООО «Нано-Финанс». Учитывая данный факт, а также то, что рекламораспространитель в ходе рассмотрения дела № 10437/05-2013 не установлен, необходимость в выдаче предписания по данному делу, по мнению Комиссии, отсутствует.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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 ч. 1 ст. 18 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 37-42 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: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88001008861», распространённую 10.08.2013 в 15 час. 09 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

Решение изготовлено в полном объеме 22.05.2014.

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

