

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11623/05-2014

20.02.2015

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - Вр.И.О. руководителя управления <...>,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт <...>,

- специалист-эксперт <...>.,

рассмотрев дело № 11623/05-2014 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 - <А...> (о месте и времени извещена надлежащим образом);

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Прометей» (далее - ООО «Прометей»), расположенного по адресу: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47 (о месте и времени общество извещено надлежащим образом);

представителей заинтересованных лиц:

- 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 общество извещено надлежащим образом);

- общества с ограниченной ответственностью «Телеком» (далее - ООО «Телеком»), расположенного по адресу: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47 (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

По обращению <А...> (вх. № 450/ог от 22.09.2014) Ульяновским УФАС России определением от 21.11.2014 по факту распространения 11.09.2014 в 14 час. 25 мин. рекламного СМС-сообщения «Деньги в помощь! Звони поможем! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800 100 88 62» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** ** возбуждено дело № 11623/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечена <А...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Прометей», в качестве заинтересованного лица - ООО «Нано-Финанс». Рассмотрение дела назначено на 19.12.2014.

<А...> на заседание Комиссии 19.12.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

На рассмотрение дела 19.12.2014 представитель ООО «Прометей» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «Прометей» (вх. № 10474 от 10.12.2014) следует, что общество самостоятельными СМС-рассылками не занимается, а предоставляет каналы для подключения к операторам (трафик) для рассылки СМС-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки, а также перечень абонентов, которым эти сообщения направляются. Всю ответственность по договору берет на себя заказчик. Так, ООО «Прометей» заключен договор № 2407/2013 от 01.09.2013 с индивидуальным предпринимателем М<...>. (далее - ИП М<...>), согласно которому ООО «Прометей» предоставляет предпринимателю услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке СМС-сообщений в течение определенного периода.

Представитель ООО «Нано-Финанс» на заседание Комиссии 19.12.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «Нано-Финанс» (вх. № 10431 от 09.12.2014) следует, что общество самостоятельно рассылку рекламных СМС-сообщений не осуществляет, а привлекает для этого третьих лиц. Рекламораспространителем СМС-сообщения с текстом: «Деньги в помощь! Звони поможем! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800 100 88 62», поступившего заявителю 11.09.2014 в 14 час. 25 мин., является ООО «Телеком». Между ООО «Нано-Финанс» и ООО «Телеком» был заключен договор оказания услуг № 276НФ от 30.06.2014 на распространение рекламы об услугах, оказываемых ООО «Нано-Финанс», посредством СМС-сообщений.

Определением от 19.12.2014 срок рассмотрения дела № 11623/05-2014 продлен до 21.01.2015 в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица ООО «Телеком», а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 19.01.2015.

<А...> на заседание Комиссии 19.01.2015 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

Представитель ООО «Прометей» на заседание Комиссии 19.01.2015 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом.

Документы, запрошенные определением от 19.12.2014, а именно финансовые документы, свидетельствующие об оплате услуг, оказанных по договорам, заключенным с ООО «Телеком» и ИП М<...>, ООО «Прометей» не представлены.

На рассмотрение дела 19.01.2015 представитель ООО «Нано-Финанс» не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела.

Представитель ООО «Телеком» на заседание Комиссии 19.01.2015 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений общества (вх. № 71 от 13.01.2015) следует, что ООО «Телеком» не занимается рассылкой СМС-сообщений, а лишь предоставляет программное обеспечение для её осуществления. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, которым отправляются СМС-сообщения. Заказчиком рассылки рассматриваемого СМС-сообщения является ООО «Прометей» по договору № СМС-3102/14 от 23.07.2014. Вместе с тем, какие-либо финансовые документы, подтверждающие факт оплаты оказанных ООО «Прометей» услуг, ООО «Телеком» не представлены.

Определением от 19.01.2015 срок рассмотрения дела № 11623/05-2014 продлен до 21.02.2015 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 20.02.2015.

<А...>, а также представитель ООО «Нано-Финанс» на заседание Комиссии 20.02.2015 не явились. О месте и времени рассмотрения дела указанные лица извещены надлежащим образом.

Представитель ООО «Прометей» на рассмотрение дела 20.02.2015 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Документы, запрошенные определениями от 19.12.2014 и 19.01.2015, а именно финансовые документы, свидетельствующие об оплате услуг, оказанных по договорам, заключенным с ООО «Телеком» и ИП М<...>., ООО «Прометей» не представлены.

На заседание Комиссии 20.02.2015 представитель ООО «Телеком» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Документы, запрошенные определениями от 19.12.2014 и 19.01.2015, а именно финансовые документы, свидетельствующие об оплате услуг, оказанных по договорам, заключенным с закрытым акционерным обществом «Астрахань-GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM») и ООО «Прометей», ООО «Телеком» не представлены.

Исследовав материалы дела № 11623/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Деньги в помощь! Звони поможем! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800 100 88 62», распространенную 11.09.2014 в 14 час. 25 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 <А...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 450/ог от 22.09.2014). В обращении указано, что заявителю 11.09.2014 в 14 час. 25 мин. без её согласия на

номер мобильного телефона 8 *** ** * с номера 8 902 993 80 44 поступило рекламное СМС-сообщение следующего содержания: «Деньги в помощь! Звони поможем! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800 100 88 62».

Согласно пояснениям Ульяновского регионального отделения Поволжского филиала открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон») (исх. № 5/7-06-сю-исх-01021/14 от 07.10.2014, вх. № 8612 от 08.10.2014) абонентский номер <...> *** ** * зарегистрирован на <А...> в соответствии с договором об оказании услуг связи от 24.12.2006, заключенным ей с ОАО «МегаФон».

В соответствии с п.п. 1-3 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. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении ООО «Нано-Финанс» денежных займов, направленная 11.09.2014 в 14 час. 25 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** *, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - ООО «Нано-Финанс» и услуге по предоставлению денежных 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, из обращения <А...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без её согласия. В ходе рассмотрения дела документы, подтверждающие наличие согласия <А...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, лицами, участвующими в деле, 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 ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

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: «Деньги в помощь! Звони поможем! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800 100 88 62», распространённую 11.09.2014 в 14 час. 25 мин. по сетям 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.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 10.03.2015.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

