

ООО «Прометей»

ул. Набережная Реки Царева, д. 1,

офис 3, г. Астрахань, 414000

ул. Боевая/Донбасская, д. 12/35,

литер А, г. Астрахань, 414024

ИП Апарин В.В.

<...>, г. Волжский,

Волгоградская область, 404143

<...>, <...>,

<...>,

Среднеахтубинский район,

Волгоградская область, 404143

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/83-14

«15» октября 2015 года г. Ярославль

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов М.Ф.,

члены Комиссии: начальник отдела естественных монополий и рекламы Ярославского УФАС России Бай-Бородина Л.Ю., ведущий специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/83-14, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту получения гражданином 21.02.2014 г. в 12:20 на номер его мобильного телефона <...> смс-сообщения рекламного характера: «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р.

тел. 84852695233 www.fgcgf.ru», без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

Общество с ограниченной ответственностью «Прометей» (далее – ООО «Прометей»), Индивидуальный предприниматель Апарин Виктор Васильевич (далее - ИП Апарин В.В.), привлеченные к рассмотрению дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, на рассмотрение дела уполномоченных представителей не направили, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом. В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителей указанных лиц.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление гражданина, проживающего в г. Рыбинске Ярославской области, направленное из ФАС России для рассмотрения в соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508 (вх. № 2727 от 20.03.2014 г.).

Заявитель сообщает о том, что 21.02.2014 в 12:20 на номер его мобильного телефона <...> с номера +79083689029 поступило нежелательное смс-сообщение (реклама) следующего содержания: «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р. тел. 84852695233 www.fgcgf.ru».

Заявитель считает распространение данной рекламы нарушением Федерального закона о рекламе, поскольку не давал своего согласия на ее получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - 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.

Рекламодатель Общество с ограниченной ответственностью (далее – ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф»), телефон и сайт которого указаны в рекламе, в письме исх. № 04-88 от 10.04.2014, сообщило, что рекламные и информационные материалы ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» размещает в соответствии с заключенными в этих целях договорами: договором от 18.10.2013 г. № СР-810 с ИП Апариним В.В. и договором от 06.02.2014 г. № 0922/2013 о предоставлении услуг с ООО «Прометей».

Дело № 04-01/83-14 возбуждено 20.05.2014 г. по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ИП Апарина В.В. и ООО «Прометей».

Производство по делу приостанавливалось до установления местонахождения лица, осуществившего распространение рассматриваемой рекламы. После устранения обстоятельств, вызвавших приостановление производства по делу, определением от 08.09.2015 г. производство по делу возобновлено.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующему выводу.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» реклама - это информация, распространяемая 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.

Распространенная по сетям электросвязи 21.02.2014 в 12:20 на номер мобильного телефона <...> информация «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р. тел. 84852695233 www.fgcfgf.ru» отвечает вышеперечисленным требованиям рекламного законодательства, следовательно, является рекламой, объектом рекламирования в которой являются услуги по предоставлению денежных займов.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В материалы дела не предоставлено предварительного согласия заявителя на получение рекламы.

ОАО «Мегафон», абонентом которого является заявитель, подтвердило факт поступления 21.02.2014 г. в 12:20 на абонентский номер<...> короткого текстового сообщения с абонентского номера +79083689029 через смс-центр +79023708580. Согласно данным, опубликованным на сайте Россвязи нумерация абонентского номера смс-центра +79023708580, через который поступило смс-сообщение, принадлежит оператору Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем регион Самарская область (далее – ОАО «СМАРТС»).

ОАО «СМАРТС» в письме от 16.06.2014 г. № 1-3579 сообщило, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено ООО «Прометей», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 01-02-04-826 от 01.10.2013. В рамках предоставления услуг по данному договору ОАО «СМАРТС» (Исполнитель) обеспечивает ООО «Прометей»

(Заказчику) доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу, далее информационную рассылку осуществляет Заказчик с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании пункта 3.2.3. Договора должны дать предварительное письменное согласие на получение смс-сообщений.

Между ООО «Прометей» и ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф», информация которого указана в смс-сообщении, заключен договор № 0922/2013 предоставления услуг от 06.02.2014 г., согласно которого ООО «Прометей» (Исполнитель) предоставляет ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» (Заказчику) услуги по массовому информированию людей с помощью услуги смс-рассылка. Исполнитель обеспечивает формирование, отправку и отчет о доставке смс-сообщений. В соответствии с дополнительным соглашением № 1 к договору № 0922/2013 от 06.02.2014 г. Исполнитель обязуется разослать смс-сообщения согласно графика рассылки, в который, в том числе, входит дата рассылки 21.02.2014 в период времени с 9:00 до 17:00, что соответствует дате и времени рассылки рассматриваемого смс-сообщения, поскольку оно поступило на абонентский номер заявителя 21.02.2014 г. в 12:20.

Комиссией не установлена причастность ИП Апарина В.В. к распространению 21.02.2014 в 12:20 смс-сообщения «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р. тел. 84852695233 www.fgcgf.ru». Во-первых, потому, что абонентский номер <...> с которого поступило смс-сообщения, выделен ОАО «СМАРТС», через смс-центр которого прошло смс-сообщение, ООО «Прометей». Во-вторых, текст распространявшегося ИП Апариним В.В. смс-сообщением по договору № СР-810 от 18.10.2013 г. с ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» не совпадает с текстом рассматриваемого смс-сообщения.

Таким образом, распространение 21.02.2014 в 12:20 на номер мобильного телефона <...> с номера +79083689029 смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р. тел. 84852695233 www.fgcgf.ru», было осуществлено ООО «Прометей».

Пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламораспространителя как лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии частью 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ООО «Прометей» является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, поскольку на основании заключенных договоров, используя технические средства оператора связи ОАО «СМАРТС» осуществил распространение рекламы «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р. тел. 84852695233 www.fgcgf.ru», поступившей 21.02.2014 в 12:10 на номер мобильного телефона <...>.

В материалы дела не предоставлено предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи, несмотря на то, что ООО «Прометей» в соответствии с заключенными договорами обязалось в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений, согласие на получение сообщения.

Отсутствие предварительного согласия абонента на получение рекламы, распространенной посредством использования сетей электросвязи является

нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям Законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р. тел. 84852695233 www.fgcgf.ru», поступившую 21.02.2014 в 12:20 на номер мобильного телефона <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Прометей» предписание 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 «23» октября 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 Л.Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина

ООО «Прометей»

ул. Набережная Реки Царева, д. 1,

офис 3, г. Астрахань, 414000

ул. Боевая/Донбасская, д. 12/35,

литер А, г. Астрахань, 414024

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/83-14
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«15» октября 2015 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов М.Ф.,

члены Комиссии: начальник отдела естественных монополий и рекламы Ярославского УФАС России Бай-Бородина Л.Ю., ведущий специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

на основании своего решения от «15» октября 2015 года по делу № 04-01/83-14 о признании ненадлежащей рекламы «Вам предварительно ОДОБРЕН Займ 130000 р. тел. 84852695233 www.fgscgf.ru», поступившей 21.02.2014 в 12:20 на номер мобильного телефона <...> с номера +79083689029, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 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 «Прометей», адрес местонахождения: 414000, г. Астрахань, ул. Набережная реки Царева, д. 1, офис 3, в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы.
2. ООО «Прометей» представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «27» ноября 2015 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии М.Ф. Завьялов

Члены Комиссии Л.Ю. Бай-Бородина

С.Д. Солодяшкина