

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/20-14/РЗ

11 декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии:

<...>,

Члены комиссии: <...>

рассмотрев дело № 05-01/20-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки SMS-сообщения с рекламой финансовых услуг на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия, что указывает на признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006

№ 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в отсутствие индивидуального предпринимателя <...>., ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «МигКредит», извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 17.07.2014 поступило заявление <...> (перенаправлено ФАС России для рассмотрения по существу), в котором сообщается, что 16.07.2014 в 12:15 на его номер мобильного телефона <...> поступило с номера

SMS-центра +79023700115 от отправителя под именем «+79029551454» поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания:

«Срочно нужны деньги? Займы в ООО «МигКредит». Звоните: 88001000551».

<...> в своем заявлении указывает, что своего согласия на получение данной рекламы не давал и просит Смоленское УФАС России принять меры по отношению к рекламодателю и рекламораспространителю указанной рекламы.

Рассылка рекламного SMS-сообщения на номер телефона абонента <...> без его предварительного согласия указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно требованиям которой: «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».

В соответствии с частью 7 статьи 38 закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Смоленским УФАС России 23.09.2014 в отношении ООО «Крафт Телеком» было вынесено Определение о возбуждении дела № 05-01/20-14/ПЗ по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в котором рассмотрение дела № 05-01/20-14/ПЗ было назначено на 14.10.2014 в 10 час. 30 мин.

Определением Смоленского УФАС России от 14.10.2014 дело № 05-01/20-14/ПЗ было продлено до 23.12.2014 и назначено к рассмотрению на 13.11.2014. К участию в рассмотрении дела была привлечена индивидуальный предприниматель <...>. Данное определение было направлено по месту государственной регистрации ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «МигКредит» и по адресу регистрации индивидуального предпринимателя <...> заказными письмами с уведомлениями о вручении.

13.11.2014 на рассмотрение дела № 05-01/20-14/ПЗ представители ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «МигКредит» и индивидуального предпринимателя <...> не явились. Документы и информация, запрашиваемая у индивидуального предпринимателя <...>, в Смоленское УФАС России представлены не были.

Определением Смоленского УФАС России 13.11.2014 дело № 05-01/20-14/ПЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 11.12.2014. Данное Определение было направлено Смоленским УФАС России по месту государственной регистрации ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «МигКредит» и по адресу регистрации индивидуального предпринимателя <...> заказными письмами с уведомлениями о вручении (уведомления о вручении ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «МигКредит» имеются в материалах дела).

Согласно информации с сайта Почта России, заказное письмо с уведомлением с внутрироссийским почтовым идентификатором 21400880006643, направленное индивидуальному предпринимателю <...>, прибыло к месту вручения 25.11.2014, была предпринята неудачная попытка вручения, но письмо не получено в связи с временным отсутствием адресата.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 11.12.2014, следует считать, что индивидуальный

предприниматель <...> надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения дела
№ 05-01/20-14/РЗ.

Комиссия Смоленского УФАС России 11.12.2014, рассмотрев все материалы дела № 05-01/20-14/РЗ, установила следующее.

SMS-сообщение было направлено посредством SMS-центра (+79023700115), который, согласно технической документации закреплен за оператором связи ЗАО «Астрахань-GSM». Оператор сотовой связи ЗАО «Астрахань-GSM» 01.04.2012 заключило с ООО «Крафт Телеком» договор № 06-02-02/134 об оказании услуг. Федеральный номер <...> также принадлежит номерной емкости компании ЗАО «Астрахань-GSM» и, согласно дополнительному соглашению № 8 от 01.11.2013 к договору № 06-02-02/134 от 01.04.2012, закреплен за ООО «Крафт Телеком».

ООО «Крафт Телеком» (далее – Исполнитель) 15.05.2014 заключило с индивидуальным предпринимателем <...> (далее – Заказчик) договор № 15, в рамках которого Исполнитель оказывает услугу по предоставлению подключения и доступа к Технической системе в порядке и на условиях, предусмотренных договором для передачи сообщений Заказчика. В соответствии с пунктом 2.4.6 договора Заказчик обязуется получить письменное согласие абонента, на телефон которого планируется отправка сообщения Заказчика, на получение абонентом таких сообщений Заказчика. Согласно пункту 2.7 указанного договора, Заказчик обязуется не использовать подключение к Технической базе Исполнителя для отправки СПАМа, информации содержащей ненадлежащую рекламу. Запрещается отправка информации, сообщений, в том числе предназначенную неопределенному кругу лиц, доставленную абоненту и (или) пользователю без их предварительного согласия. На основании пункта 2.7.1 договора, в случае получения Исполнителем письменного требования от антимонопольных органов о приостановлении рассылки данного характера, об отсутствии согласия абонента на данную рассылку, служба технической поддержки Исполнителя блокирует рассылку от указанного в претензии имени отправителя. Согласно пункту 2.9 указанного договора, в случае нарушения Заказчиком обязательств, предусмотренных пунктами 2.4.5 - 2.4.7 и 2.5 - 2.8 договора, Исполнитель вправе приостановить предоставление услуг по договору до устранения Заказчиком указанного нарушения.

Согласно письму ООО «МигКредит» от 07.10.2014 (исх. № 433), между ООО «МигКредит» и индивидуальным предпринимателем <...> был заключен договор оказания услуг от 11.06.2014 № 12 на оказание услуг по привлечению клиентов для выдачи займов путем отправки рекламно-информационного сообщения. На основании указанного договора индивидуальный предприниматель <...> соглашается с тем, что она является рекламодателем указанных сообщений, именно она определяет конечных получателей (абонентов), полностью несет юридическую ответственность и гарантирует ООО «МигКредит», что все абоненты дали согласие на получение от индивидуального предпринимателя <...> сообщений рекламно-информационного характера. Индивидуальный предприниматель <...>, в случае распространения рекламы по сетям электросвязи, обязана направлять рекламу только абонентам, давшим предварительное согласие на ее получение. Индивидуальный предприниматель <...> обязана немедленно прекращать рассылку рекламно-информационных материалов ООО «МигКредит» в адрес абонента (адресата), обратившегося к индивидуальному предпринимателю <...> или к ООО «МигКредит» с таким требованием, формируя тем самым стоп лист отправки

рекламно-информационных сообщений.

Каких-либо документов, свидетельствующих о получении согласия от гражданина <...> на получение SMS-сообщения с указанной рекламой, ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «МигКредит» либо индивидуальный предприниматель <...> в Смоленское УФАС России не представлено.

Таким образом, рассылка SMS-сообщения с рекламой: *«Срочно нужны деньги? Займы в ООО «МигКредит». Звоните: 88001000551»* на номер телефона <...> без согласия на то абонента, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Вместе с тем, на момент принятия настоящего решения у Смоленского УФАС России отсутствуют письменные пояснения лица, возможно осуществившего конечную SMS-рассылку, а именно индивидуального предпринимателя <...>, что не позволяет определить фактического рекламодателя вышеуказанной рекламы.

С учетом вышеизложенного, Комиссией Смоленского УФАС России установлена необходимость пресечения распространения ненадлежащей рекламы, прекратить распространение которой способны ООО «Крафт Телеком», ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «МигКредит» и индивидуальный предприниматель <...>

ООО «Крафт Телеком» сообщило, что номер телефона <...> заявителя, на который 16.07.2014 в 12:15 поступило SMS-сообщение: *«Срочно нужны деньги? Займы в ООО «МигКредит». Звоните: 88001000551»*, добавлен в стоп лист, т.е. рассылка на данный номер прекращена, что свидетельствует о принятых ООО «Крафт Телеком» мерах по прекращению нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона «О рекламе», пунктами 37 - 45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: *«Срочно нужны деньги? Займы в ООО «МигКредит». Звоните: 88001000551»*, распространяемую путем осуществления рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> с номера SMS-центра +79023700115 от отправителя под именем «+79029551454» без предварительного согласия на то абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме «24» декабря 2014 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

«11» декабря 2014 года

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя <...>,
Комиссии:

<...>

члены Комиссии:

на основании своего решения от 11.12.2014 по делу № 05-01/20-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Срочно нужны деньги? Займы в ООО «МигКредит». Звоните: 88001000551», распространяемой путем осуществления с номера SMS-центра +79023700115 от отправителя под именем «+79029551454» рассылки SMS-сообщений на номер телефона <...> без предварительного согласия на то абонента, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> (место регистрации: 141730, Московская обл., г. Лобня) **с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить SMS-рассылку с указанной рекламой на номер телефона <...> без согласия на то абонента.

2. Индивидуальному предпринимателю <...> (место регистрации: 141730, Московская обл., г. Лобня) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 28.02.2015.**

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