

ООО «Мобильный актив»
ул. Овчинникова, д. 17,
г. Пермь, 614094
info@mobak.ru

ИП Семочкин Александр
Александрович
ул. Ольги Форш, д. 7, корп. 2, кв. 27,
г. Санкт-Петербург, 195269
l.ruban@massmessages
m.vanina@smsoffline.ru

ООО «МТК Комплект»
ул. Южнопортовая, д. 5, стр. 5,
г. Москва, 115088
info@smsoffline.ru

ООО «Домашние деньги»
проезд Южнопортовый 2-й, д. 33,
стр. 1, г. Москва, 115088

ул. Угрешская, д. 2, стр. 57,
г. Москва, 115088

05.04.2016 № 3834/04-01

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/62-15

«22» марта 2016 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 № 04-01/62-15, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения смс-сообщения рекламного характера: «Предоставим деньги на дом! Быстро! 88005553041 Домашние Деньги Djst2m», без указания наименования лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность.

УСТАНОВИЛА:

Общество с ограниченной ответственностью «Мобильный актив» (далее – ООО «Мобильный актив»), Индивидуальный предприниматель Семочкин Александр Александрович (далее – ИП Семочкин А.А.), Общество с ограниченной ответственностью «МТК Комплект» (далее – ООО «МТК Комплект»), привлеченные в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а также Общество с ограниченной ответственностью «Домашние деньги» (далее ООО «Домашние деньги»), привлеченное в качестве заинтересованного лица, на рассмотрение дела уполномоченных представителей не направили, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом. ООО «Мобильный актив» заявило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Мобильный актив». 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 ходе рассмотрения заявления физического лица установлен факт поступления 25.10.2015 в 10:23 на номер мобильного телефона <...> смс-сообщения с номера +79023595031 следующего содержания «Предоставим деньги на дом! Быстро! 88005553041 Домашние Деньги Djst2m», без указания наименования лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность.

ООО «Домашние деньги» пояснило, что телефонный номер <...> не принадлежит ООО «Домашние деньги», в связи с чем рекламной рассылки посредством указанного номера общество не осуществляло. Смс-рассылку, рекламирующую деятельность общества, ООО «Домашние деньги» самостоятельно не осуществляет, поскольку данную услугу оказывают сторонние юридические лица на основании гражданско-правовых договоров. Так, 25.12.2014 г. ООО «Домашние деньги» заключило с ООО «МТК Комплект» (далее по тексту – Исполнитель) договор

оказания услуг № 08-12/2014, в рамках которого Исполнитель обязался оказать Обществу услугу сервиса по коммуникации с клиентами путем отправки на мобильные устройства абонентов сотовых сетей рекламно-информационных сообщений.

ЗАО «СМАРТС-Чебоксары», номерной емкости которого принадлежит номер <...> , с которого распространено рассматриваемое смс-сообщение, сообщило, что абонентом по номеру +79023595031 является ООО «Мобильный актив» на основании договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи от 03.07.2015 г.

ООО «Мобильный актив» пояснило, что отправителем рассматриваемого смс-сообщения является ИП Семочкин А.А. на основании договора предоставления услуг № 1186 от 20.03.2015 г., согласно которого ИП Семочкин А.А. является Заказчиком, а ООО «Мобильный актив» - Исполнителем. Исполнитель предоставляет заказчику комплекс услуг информационно-технического характера по обеспечению взаимодействия между Заказчиком и Оператором сотовой связи по поводу осуществления SMS-рассылок, а именно, услуги по обработке поручений на отправку SMS-сообщений с целью их приведения в стандартную для Оператора сотовой связи форму, а также услуги по формированию отчетов и динамической смене имени отправителя. При формировании поручений на отправку сообщений к исполнению Оператором связи Заказчик самостоятельно определяет текст сообщений, получателей сообщений, то есть выступает инициатором SMS-рассылки.

В свою очередь между ИП Семочкиным А.А. и ООО «МТК Комплект» заключен договор на оказание услуг по размещению рекламно-информационных материалов № 43 МТК/2015 от 12.01.2015 г., на основании которого осуществлялось отправление смс-сообщений. Других документов и сведений ИП Семочкин А.А. и ООО «МТК Комплект» не предоставили.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующему выводу.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 25.10.2015 в 10:23 на номер мобильного телефона <...> информация «Предоставим деньги на дом! Быстро! 88005553041 Домашние Деньги Djst2m» отвечает вышеперечисленным требованиям рекламного законодательства, следовательно, является рекламой, объектом рекламирования в которой являются услуги по предоставлению организацией «Домашние деньги» денежных средств.

Номер телефона 88005553041, указанный в рекламе, выделен ООО «Домашние деньги» оператором связи ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» на основании договора № 364-800-07/31 от 06.11.2007 г.

В соответствии с Выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц полное наименование данного общества – Общество с ограниченной ответственностью микрофинансовая организация «Домашние деньги», сокращенное наименование ООО «Домашние деньги», осуществляет деятельность по предоставлению кредитов и других финансовых услуг. ООО «Домашние деньги» включено в реестр микрофинансовых организаций.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 2 Федерального закона от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» микрофинансовая деятельность — деятельность юридических лиц, имеющих статус микрофинансовой организации, а также иных юридических лиц, имеющих право на осуществление микрофинансовой деятельности в соответствии со статьей 3 настоящего Федерального закона, по предоставлению микрозаймов (микрофинансирование); микрофинансовая организация — юридическое лицо, осуществляющее микрофинансовую деятельность и внесенное в государственный реестр микрофинансовых организаций в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом.

Таким образом, рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания к финансовым услугам, финансовой деятельности ООО «Домашние деньги».

В соответствии с частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица — наименование, для индивидуального предпринимателя — фамилию, имя, отчество).

Как следует из пунктов 1, 5 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации наименование юридического лица должно содержать указание на организационно-правовую форму и указывается в его учредительных документах и в едином государственном реестре юридических лиц.

Рассматриваемая реклама «Предоставим деньги на дом! Быстро! 88005553041 Домашние Деньги Djst2m» не содержит наименование лица (ООО «Домашние деньги»), оказывающего финансовые услуги и осуществляющего финансовую деятельность по их предоставлению, что является нарушением части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Распространение рассматриваемой рекламы, как следует из сведений, предоставленных ООО «Домашние деньги», осуществлялось на основании договора оказания услуг № 08-12/2014 от 25.12.2014 г., заключенного между ООО «Домашние деньги» (Заказчиком) и ООО «МТК Комплект» (Исполнителем), в рамках которого Исполнитель лично или с привлечением третьих лиц обязуется оказать Заказчику услуги сервиса по коммуникации с клиентами Заказчика путем отправки на мобильные устройства абонентов сотовых сетей рекламно-информационных сообщений Заказчика.

В соответствии с пунктом 1.2. договора оказания услуг № 08-12/2014 от 25.12.2014 г. стороны заключили Дополнительное соглашение № 7 от 01.10.2015 г. к данному Договору, в котором согласовали перечень услуг, сроки и порядок их оказания, а также договорились о том, что во исполнение Договора Исполнитель по заданию Заказчика обязуется оказать услуги по рассылке абонентам рекламных смс-сообщений заказчика (рекламная компания) в соответствии с приведенными условиями:

- объект рекламирования – займ от ООО «Домашние деньги»;
- целевая аудитория – абоненты МегаФон, МТС, Билайн, Ростелеком, Теле-2;
- география рекламной компании – города РФ;
- канал коммуникации – СМС-сообщения;
- креативные материалы –

«Нужны наличные? Звоните 8800***** Без справок ООО Домашние деньги»

«Нужны деньги? Возьми в ООО Домашние деньги. Без справок 8800*****»

«Деньги на дом от ООО Домашние деньги 8800***** звонок бесплатный»

«Деньги с доставкой. Поможем! Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Наличные с доставкой! Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Поможем деньгами! Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Финансовая помощь. Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Финансовая поддержка. Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Поможем финансами. Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Поможем деньгами. Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Поддержим деньгами. Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Финансово поможем. Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Финансы на дом! Звоните! 8800***** ООО Домашние деньги»

«Предоставим деньги. Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Наличные на дом! Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Нужны наличные? Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Одолжим финансы. Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Нужны деньги? Поможем! Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Срочно нужны деньги? 8800***** ООО Домашние деньги»

«Деньги займы. Поможем. Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Нужны деньги? Звоните сейчас 8800***** ООО Домашние деньги»

«Деньги на любые нужды звони если нужно 8800***** ООО Домашние деньги»

«В деньгах нуждаешься? Срочно звони 8800***** ООО Домашние деньги»

«Проще позвонить, чем у кого-то занимать 8800***** ООО Домашние деньги»;

- номера телефонов, используемые в креативных материалах – 8005553041, 8005557240, 88005558773, 8003334217, 8003334218, 8005558781, 8005552884;
- период оказания услуги – с 01.10.2015 по 30.11.2015;
- максимальное количество сообщений подлежащих отправке –
30 000 000;
- стоимость одного сообщения, рублей с НДС – 0,23.

В соответствии с актом № 85 от 31.10.2015 г. Исполнитель (ООО «МТК Комплект») выполнил услуги по размещению рекламно-информационных материалов в количестве 8 608 249 на сумму 1 979 897,27 рублей.

Согласно пункта 2.1.4. Договора ООО «МТК Комплект», подписывая Договор № 08-12/2014 от 25.12.2014 г. с ООО «Домашние деньги», соглашается с тем, что он является рекламодателем смс-сообщений.

В соответствии с пунктом 2.3.1. данного Договора ООО «МТК Комплект» вправе без согласования с заказчиком (ООО «Домашние деньги»), по собственному усмотрению, привлекать третьих лиц для исполнения поручения по настоящему договору, оставаясь ответственным за их действия, как за свои собственные.

ООО «МТК Комплект» заключило договор № 43МТК/2015 на оказание услуг от 12.01.2015 г. с ИП Семочкиным А.А. Согласно пункта 2.1 данного договора именно ООО «МТК Комплект» (Заказчик) передает текстовые сообщения для распространения по сетям электросвязи ИП Семочкину А.А. (Исполнителю).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из вышесказанного рекламодателем рассматриваемой рекламы «Предоставим деньги на дом! Быстро! 88005553041 Домашние Деньги Djst2m» является ООО «МТК Комплект», поскольку именно оно определило содержание рассматриваемой рекламы, так как ООО «Домашние деньги», в интересах которого распространялась реклама, в рамках договора оказания услуг № 08-12/2014 от 25.12.2014 г. и дополнительного соглашения № 7 от 01.10.2015 г. к данному договору согласовало для распространения рекламы тексты, с указанием наименования лица, предоставляющего рекламируемые услуги по предоставлению займов.

В рамках договора № 43МТК/2015 на оказание услуг от 12.01.2015 г. ИП Семочкин А.А. (Исполнитель) взял на себя обязательство оказать услуги по размещению рекламно-информационных материалов, переданных ООО «МТК «Комплект» (Заказчиком) текстовых сообщений, для распространения среди абонентов, давших свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений.

В свою очередь между ИП Семочкиным А.А. и ООО «Мобильный актив» заключен договор предоставления услуг № 1186 от 20.03.2015 г., согласно которого ИП Семочкин А.А. является Заказчиком, а ООО «Мобильный актив» - Исполнителем. Согласно пункта 1.1. Договора Исполнитель предоставляет заказчику комплекс услуг информационно-технического характера по обеспечению взаимодействия между Заказчиком и Оператором сотовой связи по поводу осуществления SMS-рассылок, а именно, услуги по обработке поручений на отправку SMS-сообщений с целью их приведения в стандартную для Оператора сотовой связи форму, а также услуги по формированию отчетов и динамической смене имени отправителя. В пункте 1.4. Договора установлено, что Исполнитель оказывает Заказчику услуги в соответствии с установленными Правилами предоставления услуг (Приложение № 1 к настоящему договору).

Согласно пунктов 1 и 2 Правил предоставления услуг, изложенных в приложении № 1 к договору № 1186 от 20.03.2015 г., Заказчику предоставляется доступ к электронному интерфейсу и возможность удаленного доступа к оборудованию Исполнителя. Заказчик путем удаленного доступа или используя электронный интерфейс, дает поручения на отправку смс-сообщений, а Исполнитель выполняет данное ему в процессе электронного взаимодействия поручение – осуществляет взаимодействие своего оборудования с оборудованием Оператора сотовой связи.

Как следует из вышеуказанных Правил Заказчик (ИП Семочкин А.А.) дает поручение на отправку смс-сообщений, а Исполнитель (ООО «Мобильный актив») выполняет данное поручение, то есть отправляет смс-сообщения, поступившие на его технические средства, по сети подвижной радиотелефонной связи используя оборудование Оператора сотовой связи ЗАО «СМАРТС-Чебоксары», являясь абонентом номера +79023595031(с которого поступило рассматриваемое смс-сообщение) по договору на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи от 03.07.2015 г.

Таким образом, распространение рассматриваемого смс-сообщения по сетям электросвязи стало возможным благодаря ряду последовательных действий: ИП Семочкин А.А. по сети интернет направил рассматриваемое смс-сообщение на технические средства ООО «Мобильный актив» на основании договора предоставления услуг № 1186 от 20.03.2015 г., что подтверждается скриншотом с текстом смс-сообщения «Предоставим деньги на дом! Быстро! 88005553041 Домашние Деньги Djst2m», а ООО «Мобильный актив», являясь абонентом оператора сотовой связи ЗАО «СМАРТС-Чебоксары», распространил данное смс-сообщение по сети подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществившее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из вышесказанного ООО «Мобильный актив» и ИП Семочкин А.А. являются рекламодателем, осуществившим распространение рассматриваемой рекламы по сетям электросвязи с использованием технических средств ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» и ООО «Мобильный актив» соответственно.

Таким образом, распространение рассматриваемой рекламы с нарушением требований части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», то есть без указания наименования лица, оказывающего финансовые услуги и осуществляющего финансовую деятельность по предоставлению займов, произошло по вине рекламодателя ООО «МТК Комплект» и рекламодателей ИП Семочкин А.А. и ООО «Мобильный актив».

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

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», несут рекламодатель и рекламодатель.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «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 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 «Предоставим деньги на дом! Быстро! 88005553041 Домашние Деньги Djst2m», поступившую 25.10.2015 в 10:23 на номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «МТК Комплект», ИП Семочкину А.А. и ООО «Мобильный актив» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «05» апреля 2016 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