

ООО «Прометей»

02.12.2015 № 12002/04-01 ул. Победы, д. 41, оф. 47,

г. Астрахань, 414000

<...>

ООО «Нано-Финанс»

ул. Угрешская, д. 2, стр. 72,

г. Москва, 115088

ИП <...>

<...>

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/53-14

«19» ноября 2015 года г. Ярославль

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

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

члены Комиссии – начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л. Ю., ведущий специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Ивнева М. Б.,

рассмотрев дело № 04-01/53-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Прометей», ИП <...>, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также ООО «Нано-Финанс», привлеченное к участию в деле в качестве заинтересованного лица, на заседание Комиссии не явились, должным образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в ходе проведения проверки в связи с поступившим 18.12.2013 г. от физического лица обращением установлен факт получения данным лицом смс-сообщения рекламного характера: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано-Финанс»! Вернем часть % 88001008862» 18.12.2013 в 09.04 с номера +7-902-378-77-48 на номер <...> -920-134-19-22 без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поскольку указанное смс-сообщение получено абонентом без его согласия на получение.

Рассмотрев материалы дела, ранее представленные пояснения ООО «Нано-Финанс», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам ООО «Нано-Финанс», формирование и поддержание интереса к данным услугам и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанное сообщение получено абонентом без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

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

Получение указанного смс-сообщения 18.12.2013 в 09.04 с номера +7-902-378-77-48 на номер <...> -920-134-19-22 подтверждается в информации, предоставленной оператором заявителя ОАО «Мегафон» (вх. № 113 от 10.01.2014 г.) и соответствующим скриншотом.

ОАО «Смартс» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 1429 от 14.02.2014) указало, что данной организацией проведено расследование по факту отправки рассматриваемого смс-сообщения с номера +7-902-378-77-48, согласно

которого данный номер зарегистрирован на ООО «Прометей». Копия абонентского договора от 25.11.2013 г. представлена в материалы дела.

ООО «Нано-Финанс» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 16419 от 02.12.2014) сообщило, что рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения в данном случае является ООО «Прометей». Между ООО «Нано-Финанс» и ООО «Прометей» 26.07.2015 г. заключен договор возмездного оказания услуг № 376 на распространение рекламы об оказываемых услугах ООО «Нано-Финанс» посредством смс-сообщений. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

Также ООО «Нано-Финанс» представлены копия электронной переписки с ООО «Прометей» о согласовании текста рассматриваемого смс-сообщения; копия акта оказанных услуг по договору № 376 от 26.07.2013 г., включающего период оказания услуг 18.12.2013 г. по договору № 376 от 26.07.2013 г.; копия платежного поручения № 19060 от 27.12.2013 г., подтверждающего произведенные между сторонами по договору № 376 от 26.07.2013 г. расчеты за оказанные 18.12.2013 г. услуги.

В пункте 1. 2 договора № 376 от 26.07.2013 г. указано, что Исполнитель ООО «Прометей» обязуется оказать услуги по распространению рекламных сообщений (далее – реклама) по сетям электросвязи (далее – сообщений). При этом Заказчик ООО «Нано-Финанс» предоставляет Исполнителю ООО «Прометей» согласованный текст сообщения.

Согласно пункта 3.1.2 договора Исполнитель ООО «Прометей» обязан обеспечить распространение рекламы в порядке и на условиях, соответствующих требованиям законодательства РФ, при использовании базы данных абонентов, находящихся в распоряжении Исполнителя ООО «Прометей».

В соответствии с пунктом 4.1 договора Исполнитель ООО «Прометей» гарантирует Заказчику ООО «Нано-Финанс», что на законных основаниях владеет базой данных абонентов, которым будут рассылаться сообщения и при реализации положений настоящего договора права абонентов на получение рекламной информации не будут нарушены.

В пункте 4.7 договора указано, что Исполнитель ООО «Прометей» гарантирует, что рассылка будет осуществлена в соответствии с требованиями законодательства РФ, регулирующими порядок распространения рекламы подобного рода.

Согласно пункта 4.11 договора подписанием настоящего Исполнитель ООО «Прометей» подтверждает, что осведомлен о требованиях Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», в том числе, касающихся запретов, специальных требований и ограничений на распространение подобной рекламы, а также о требованиях Федерального закона от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных».

В пункте 5 дополнительного соглашения № 1 от 26 июля 2013 г. к указанному договору указано, что Исполнитель ООО «Прометей» гарантирует, что база абонентов, находящаяся в его распоряжении может использоваться для информирования абонентов о финансовых услугах, предоставляемых только Заказчиком ООО «Нано-Финанс».

ООО «Прометей» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 13790 от 18.11.2014) указало, что заказчиком рассматриваемой рекламы является ИП <...>, которому ООО «Прометей» предоставляет программное обеспечение для рассылки смс-сообщений по договору № 2407/2013 от 01.09.2013 г. Копия указанного договора представлена в материалы дела.

ИП <...> в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 16923 от 12.12.2014) указал, что договора с ООО «Прометей» не заключал, печать и подпись в данном договоре не ставил.

Вместе с тем, из представленных ООО «Прометей» и ИП <...> документов и пояснений не усматривается доказательств причастности ИП <...> к отправке рассматриваемого смс-сообщения.

На основании изложенного, а также в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Прометей», поскольку из представленных рекламодателем ООО «Нано-Финанс» документов и пояснений следует, что именно «Прометей» осуществлял отправку рассматриваемого смс-сообщения.

Следовательно, ООО «Прометей» как рекламодатель рассматриваемой рекламы несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано-Финанс»! Вернем часть % 88001008862», поступившую 18.12.2013 г. в 09.04 с номера +7-902-378-77-48 на номер <...> -920-134-19-22 без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае 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 «02» декабря 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

М. Б. Ивнева

ООО «Прометей»

ул. Победы, д. 41, оф. 47,

г. Астрахань, 414000

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/53-14

19 ноября 2015 года город 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 Бай-Бородина Л. Ю., ведущий специалист-эксперт Солодяшкина С.Д., ведущий специалист-эксперт Ивнева М. Б.,

на основании своего решения от «19» ноября 2015 г. по делу № 04-01/53-14 о признании ненадлежащей рекламы услуг ООО «Нано-Финанс» посредством рассылки смс-сообщения рекламного характера без согласия абонента на его получение, поскольку тем самым нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 4, 30, 37-42, 44, 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Прометей», адрес места нахождения: 414000, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47, в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано-Финанс»! Вернем часть % 88001008862» по сетям электросвязи, посредством рассылки смс-сообщений с номера +7-902-378-77-48 на номер <...> -920-134-19-22 без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. ООО «Прометей», адрес места нахождения: 414000, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 25 декабря 2015 г.

В случае невыполнения в установленный срок законного 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 граждан штраф в размере от трехсот до пятисот рублей, на должностных лиц – 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

М. Б. ИВНЕВА