

20 августа 2014 г.

г. Ижевск

Председатель постоянно действующей Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике, рассмотрев заявление гражданина <...> о распространении на его мобильный номер телефона +7... рекламного смс-сообщения с признаками нарушения законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

23 июня 2014г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) посредством электронной почты поступило заявление гражданина <...> (вх.№ 6142) о распространении на его мобильный номер телефона (+7...) 12 июня 2014г. в 12 часов 36 минут от адресата +79083689001 смс-сообщения следующего содержания: «Деньги нужны? Помощь уже в пути! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800-1008862», без предварительного согласия на получение данной информации.

По мнению заявителя, рекламораспространителем вышеуказанного смс-сообщения является ООО «Нано-Финанс».

К заявлению были приложены: копия договора об оказании услуг связи, копия детализации услуг по абонентскому номеру, фотография смс-сообщения.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России был направлен запрос ООО «Нано-Финанс», по предоставлению документов и информации, необходимой для рассмотрения заявления по существу.

22.07.2014г. ООО «Нано-Финанс» представило информацию (вх.№ 7211э), согласно которой Общество не осуществляет самостоятельно рассылку рекламных смс-сообщений (следовательно, не является рекламораспространителем), а привлекает для этого третьих лиц (рекламораспространителей), заключая договор о возмездном оказании услуг по распространению смс-сообщений. Рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщений является ООО «Прометей» (ИНН 3025008254, ОГРН 1133025002230, адрес места нахождения: 414024, г. Астрахань, ул. Наб.Реки Царев, д. 1, офис 3). Между ООО «Нано-Финанс» и ООО «Прометей» 26.07.2013г. был заключен Договор возмездного оказания услуг

№ 376 на распространение рекламы об оказываемых услугах ООО «Нано-Финанс» посредством смс-сообщений. По данному Договору ООО «Нано-Финанс» являлось только рекламодателем в отношении рекламы, распространяемой ООО «Прометей» (рекламораспространителем) посредством смс-сообщений. Согласно пп. 3.1.2. Договора № 376 от 26.07.2013г. за Исполнителем по Договору (ООО «Прометей») закреплена обязанность обеспечить распространение рекламы в порядке и на условиях, соответствующих требованиям законодательства РФ, при использовании базы данных абонентов, находящихся в распоряжении Исполнителя. В разделе 4 «Ответственность Сторон» Договора содержатся следующие положения:

-Заказчик не несет ответственность за порядок размещения и распространения рекламной информации посредством рассылки сообщений абонентам Исполнителя. Исполнитель гарантирует, что рассылка будет осуществлена в соответствии с требованиями законодательства РФ, регулирующими порядок распространения рекламы подобного рода;

-Исполнитель гарантирует Заказчику, 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;

-Исполнитель гарантирует, что Заказчик ни при каких условиях не будет привлечен к выплатам компенсаций в пользу третьих лиц в связи с нарушением требований законодательства РФ по распространению рекламы в рамках настоящего договора;

-Ответственность по претензиям и искам, связанным с нарушением установленного порядка использования федеральных и виртуальных номеров (в том числе Идентификатора, Номера отправителя), несет Исполнитель.

В соответствии с условиями договора в обязанности ООО «Прометей» входило осуществление рассылки смс-сообщений в соответствии с требованиями законодательства РФ, регулирующими порядок распространения рекламы подобного рода. Обязанность по получению и доказыванию предварительного согласия абонента на получение рекламы в силу п. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» возложена на рекламораспространителя (ООО «Прометей»). Исходя из изложенного в ООО «Нано-Финанс» отсутствуют и не могут быть представлены: информация о том, каким образом абонент телефонного номера +7... мог дать предварительное согласие на получение смс-сообщений с содержанием различного рода информации о компании ООО «Нано-Финанс»; документы, подтверждающие предварительное согласие абонента на получение рекламы финансовых услуг посредством мобильной связи. Согласование текстов рекламных смс-сообщений для осуществления рассылки по указанному договору происходило по электронной почте.

К письму ООО «Нано-Финанс» были приложены: копия договора возмездного оказания услуг № 376 с дополнительными соглашениями № 1, 2, 3 от 26.07.2013г., копия платежного поручения № 2244 от 26.07.2013г., копия электронной переписки о согласовании текста смс-сообщения.

29.07.2014г. ООО «Прометей» представило в Удмуртское УФАС России документы и письменные пояснения (вх.№ 7479э).

Согласно представленной информации ООО «Прометей» сообщает, что распространение рассматриваемого смс-сообщения осуществлял ИП <...>, на основании договора № 1012А/2013 от 19.12.2013г., заключенного между ООО «Прометей» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик).

Исходя п. 1.1. указанного договора Исполнитель оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течении определенного периода.

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

12 июня 2014г. в 12 часов 36 минуты на мобильный номер телефона заявителя (+7...) от отправителя «+79083689001» поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Деньги нужны? Помощь уже в пути! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800-1008862».

Согласно положениям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-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.

Исходя из представленной информации в Удмуртское УФАС России, рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Нано-Финанс». ООО «Нано-Финанс» заключило договор возмездного оказания услуг № 376 от 26.07.2013г. с ООО «Прометей». Исходя из которого ООО «Прометей» обязалось распространять услуги ООО «Нано-Финанс» путем рекламной смс-рассылки.

Между ООО «Прометей» и ИП <...> заключен договор № 1012А/2013 от 19.12.2013г., согласно которому ООО «Прометей» (Исполнитель) оказывает за плату ИП Романову А.В. услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

Так же согласно п. 3.1.5. Исполнитель предоставляет Заказчику доступ к «Системе» в соответствии с условиями настоящего договора.

Исходя п. 2.1. «Система» - это комплекс программных средств, позволяющих Заказчику зарегистрироваться, отправлять смс-сообщения, отслеживать их статус и контролировать свой электронный виртуальный счет.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего закона.

Исходя из заявления, гражданин не давал согласия на получение рассматриваемого смс-сообщения от ИП <...>.

Исходя из изложенного, имеются основания для возбуждения дела по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (адрес: 414000, г. Астрахань, проспект Ленина, д. 113), производства по делу № СЮ04-03/2014-150Р, по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>, обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением.

На основании пункта 1) части 1 статьи 33, статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п. 3.31 Приказа ФАС России от 23.11.2012 г. N 711/12 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №СЮ04-03/2014-150Р по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в рассмотрении дела:

- заявитель – **гражданин** <...>, обратившийся в Удмуртское УФАС России с заявлением;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **ИП** <...> (адрес: 414000, г. Астрахань, проспект Ленина, д. 113).

3. Назначить дело № СЮ04-03/2014-150Р к рассмотрению на **02 октября 2014 года в 13 часов 30 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д.

24, зал заседаний.

Явка лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

4. Лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу, - **Индивидуальному предпринимателю** <...> необходимо представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. информацию о рекламодателе, рекламодателе и рекламопроизводителе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Деньги нужны? Помощь уже в пути! ООО «НАНО-ФИНАНС» 8800-1008862», поступившего 12 июня 2014г. в 12 часов 36 на мобильный номер телефона +7...;

4.3. копии договоров на производство и распространение указанного рекламного СМС-сообщения (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.4. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

4.5. информацию о номере телефона +79083689001, с которого через смс-центр поступило вышеуказанное смс-сообщение на номер телефона +7...;

В случае, если указанный номер телефона, с которого была осуществлена смс-рассылка, был передан абонентам по договору с ИП <...>, то копии данных договоров со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями;

4.6. копии документов, подтверждающих получение согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> ..., на получение рекламных смс-сообщений от ИП <...>, с номера телефона +79083689001 либо иных третьих лиц;

4.7. иные документы и сведения, которые, по мнению ИП <...>, будут способствовать рассмотрению дела.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 05 сентября 2014 года.**

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Примечание: В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

<...>