

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П <...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №38-ФАС22-Р/04-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Барнаула о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела);

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - рекламораспространитель ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела),

в отсутствие представителей заинтересованных лиц – ООО «БИФРИ», ЗАО «ВендоСофт», ООО «РекОн» (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламораспространитель ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» на рассмотрение дела не направил представителя, о месте и времени рассмотрения дела извещен.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, дело рассматривается в отсутствие представителя ООО «Финансовая группа Си Джи Эф».

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина (вхд. №9632 от 29.10.2013г.) о получении заявителем на абонентский номер <...> --**** смс-сообщений с рекламой финансовых услуг от абонента Finance CGF следующего содержания: «Вам одобрено до 150 000 руб. FG CGF-мы рядом 8<...> www.fgcgf.ru» (получено 30.10.2013г.), «Voploshchay mechty, vam odobreno do 150 000 rub. FG CGF-My ryadom tel. 8<...> www.fgcgf.ru» (получено 01.11.2013г.).

Согласно ст. 18 Федерального закона «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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что согласия на получение указанных смс-сообщений не давал.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В качестве рекламораспространителя к участию в деле привлечено ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» (г. Москва, Звездный бульвар, д.21, стр.3, пом.1, ком.5; ОГРН 1117746641979).

Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространенная 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.

Распространяемое посредством смс-сообщений предложение оказания финансовых услуг, соответствует легальному определению понятия «реклама».

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа, оператором связи «Билайн» (ОАО «Вымпел-Коммуникации») представлена копия договора с абонентом, который является заявителем по рассматриваемому делу.

На запрос антимонопольного органа оператором связи ОАО «Вымпел-Коммуникации» (Барнаульский филиал) предоставлены сведения, что между ОАО «Вымпел-Коммуникации» (г.Москва) и ООО «СМС сервисы» (г. Санкт-Петербург) заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» и дополнительное соглашение №010112.

Предметом Соглашения является оказание абоненту услуг по приему, обработке и передаче коротких текстовых сообщений (sms) от абонента к Пользователю (абоненту сети сотовой радиотелефонной связи Оператора либо других операторов подвижной связи). Таким образом, оператором связи предоставлен в пользование ООО «СМС сервисы» номер <...> выступающий в качестве sms-центра.

Согласно представленным ООО «СМС сервисы» пояснениям и документам, 01.10.2009г. ООО «СМС сервисы» заключило договор №0110/09-05 с ООО «БИФРИ» (г.Санкт-Петербург), согласно которому, ООО «СМС сервисы» приняло на себя обязательство по организации передачи sms-сообщений, формируемых ООО

«БИФРИ» или его клиентам, абонентам операторов сотовой связи.

Далее, ООО «БИФРИ» заключило договор с ЗАО «Вендософт» (г.Петрозаводск) №SMSD0110/13-03KM от 01.10.2013г., согласно условиям которого ООО «БИФРИ» приняло на себя обязательство по оказанию ЗАО «Вендософт» услуг по обработке и передаче sms-сообщений, формируемых ЗАО «Вендософт», до SMS-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам.

В соответствии с дополнительным соглашением №1 к договору №SMSD0110/13-03KM от 01.10.2013г., стороны отдельно согласовали, что услуги, предусмотренные договором, могут оказываться посредством подключения оборудования заказчика к оборудованию исполнителя по протоколу SMPP.

В соответствии с дополнительным соглашением №2 к договору №SMSD0110/13-03KM от 01.10.2013г., с целью получения предоставляемых исполнителем услуг заказчик при регистрации на Интернет ресурсе указывает логин SmsDelivery, после чего получает пароль. Сообщения заказчика направляются через Интернет ресурс после регистрации под указанным логином и предоставленным паролем. Любое лицо, действующее под логином, указанным в пункте 1 дополнительного соглашения, считается уполномоченным представителем заказчика. Заказчик не вправе раскрывать логин и пароль третьим лицам.

ООО «БИФРИ» представлена справка из системы статистического учета приема-передачи сообщений абонентом с номером +7-****. Согласно указанной справке, 30.10.2013 в 08:28:39 на абонентский номер <...> -**** от абонента FinanceCGF направлено sms-сообщение с текстом «Вам одобрено до 150 000 руб. FG CGF-мы рядом 8<...> www.fgcgf.ru», а также 01.11.2013 в 13:06:12 и в 13:09:26 на номер <...> -**** от абонента FinanceCGF направлены sms-сообщения с текстом «Voploshchay mechtu, vam odobreno do 150 000 rub. FG CGF-My ryadom tel. 8<...> www.fgcgf.ru».

Кроме того, ООО «БИФРИ» представлено письмо генерального директора ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» от 19.11.2013г., адресованное генеральному директору компании «VendoSoft». Согласно указанному письму, номер <...> -**** попал в базу рассылки случайно и ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» приносит извинения абоненту и оператору за доставленные неудобства. Из письма следует, что непосредственным распространителем рассматриваемых sms-сообщений является именно ООО «Финансовая группа Си Джи Эф».

ЗАО «Вендософт» представлен договор №20131010-30и на оказание услуг от 10.10.2013г., заключенный с ООО «РекОн» (г.Ярославль). В соответствии с условиями указанного договора исполнитель оказывает за плату заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке sms-сообщений, а также формирование и отправку сообщений электронной почты в течение определенного периода.

В соответствии с правилами предоставления услуг (приложение №1 к договору №20131010-30и на оказание услуг от 10.10.2013г.), при регистрации заказчик получает персональные логин и пароль, позволяющие отправлять сообщения через систему исполнителя посредством протокола HTTP. Логин и пароль ассоциированы с заказчиком и формируются им самостоятельно в процессе регистрации в системе.

На запрос антимонопольного органа ООО «РекОн» (ООО «Реклама Онлайн») представлены пояснения, что Общество не осуществляет самостоятельно рассылку смс-сообщений, Общество является дилером ЗАО «Вендософт» по предоставлению доступа клиентам к программному обеспечению приложения «СМС Клиент», с помощью которого клиенты самостоятельно рассылают смс-сообщения.

Между ООО «РекОн» и ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» (в лице директора дополнительного офиса «Ярославский») заключен договор №СМС-1 на оказание услуг от 22.01.2013г. В соответствии с условиями указанного договора, исполнитель оказывает за плату заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению СМС клиент 2012, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

Согласно п. 2.1. договора №СМС-1 от 22.01.2013г., «система» - комплекс программных средств, позволяющих заказчику зарегистрироваться, отправлять смс-сообщения, отслеживать их статус и контролировать свой электронный виртуальный счет. Доступ к системе предоставляется заказчику после зачисления средств на его электронный виртуальный счет и длится, пока средства на указанном счете не исчерпаются полностью. Списание средств с электронного виртуального счета в размере стоимости смс-сообщения, указанной в приложении №2 к договору, происходит при отправке заказчиком каждого смс-сообщения с использованием системы.

В соответствии с правилами предоставления услуг (приложение №1 к договору №СМС-1 от 22.01.2013г.), при регистрации заказчик получает персональные логин и пароль, позволяющие отправлять смс-сообщения в систему исполнителя посредством протокола http. Также заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено оператору в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на ее получение.

ООО «РекОн» также представлена статистика смс из программы СМС Клиент 2012, подтверждающая отправку рассматриваемых смс-сообщений на абонентский номер заявителя.

Таким образом, исходя из представленных документов, рассылку указанных смс-сообщений осуществило ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» (г.Москва) на основании договора №СМС-1 от 22.01.2013г., через программное приложение СМС клиент 2012 с помощью логина и пароля, предоставленного при заключении договора. Об этом же свидетельствует письмо генерального директора ООО «Финансовая группа «Си Джи Эф» от 19.11.2013г., адресованное генеральному директору компании «VendoSoft», из которого следует, что непосредственным распространителем рассматриваемых смс-сообщений является именно ООО «Финансовая группа Си Джи Эф». Кроме того, распространение смс-сообщений осуществлялось без предварительного согласия абонента.

ОАО «Вымпел-Коммуникации» предоставлены сведения, подтверждающие получение заявителем указанных смс-сообщений 30.10.2013г. и 01.11.2013г.

Согласно письменным пояснениям генерального директора ООО «Финансовая

группа Си Джи Эф», представленным на определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 15.04.2014г., 19.08.2013г. в ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» обратился гражданин с целью получения займа. Клиент заполнил анкету-заявление на получение займа, в которой указал в качестве дополнительного контактного лица ФИО гражданки и ее номер телефона 8-****. После рассмотрения заявки на получение займа ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» одобрило заявку клиента на заключение договора займа, о чем сообщило клиенту путем направления смс-сообщения, в том числе на номер <...> -****. Однако, как выяснилось позднее, данный номер не принадлежит указанному в анкете лицу. Таким образом, рассматриваемые смс-сообщения были направлены на абонентский номер заявителя ошибочно.

Комиссия, изучив доводы рекламодателя, считает их не подлежащими удовлетворению, так как, во-первых, ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» не представлена анкета-заявление клиента с выражением согласия на получение рекламных смс-сообщений, во-вторых, распространяемая посредством смс-сообщений информация не является адресованной конкретному лицу – клиенту ООО «Финансовая группа Си Джи Эф», следовательно, является рекламой, распространяемой без предварительного согласия абонента.

Таким образом, действиями ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, смс-сообщение с рекламой от абонента Finance CGF, полученное заявителем на абонентский номер без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Финансовая группа Си Джи Эф».

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «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 п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «Вам одобрено до 150 000 руб. FG CGF-мы рядом 8<...> www.fgcgf.ru», «Vorloshchay mechty, vam odobreno do 150 000 rub. FG CGF-My ryadom tel. 8<...> www.fgcgf.ru», распространяемую на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщений от абонента Finance CGF, ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для возбуждения в отношении ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена 06 мая 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 07 мая 2014 года.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №42

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П<..>,

Члены Комиссии:

Б <..> ,

Б <..> ,

на основании своего решения от 07 мая 2014г. по делу №38-ФАС22-Р/04-14 о признании рекламы о предоставлении займов, направленной посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 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 «Финансовая группа Си Джи Эф» в **пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя +7--****.

2. ООО «Финансовая группа Си Джи Эф» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 26 мая 2014 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю 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 до пятисот тысяч рублей.

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

<..>