ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11624/05-2014

28.05.2015 г. Ульяновск

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

председатель комиссии - ВрИО руководителя управления Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт Табартова Т.Ю.,

- специалист-эксперт Пяткина Д.В.,

рассмотрев дело № 11624/05-2014 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** *** ** ** рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя - <А…> (о месте и времени извещена надлежащим образом);

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- закрытого акционерного общества «Волгоград-GSM» (далее - ЗАО «Волгоград-GSM»), расположенного по адресу: 400131, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, д. 19Д (о месте и времени общество извещено надлежащим образом);

- общества с ограниченной ответственностью «Крафт Телеком» (далее - ООО «Крафт Телеком»), расположенного по адресу: 107023, г. Москва, ул. Электрозаводская, д. 24, пом. 219 (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом);

- индивидуального предпринимателя Асоновой Н.Б., зарегистрированной по адресу: <…> (о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещена надлежащим образом);

заинтересованного лица - общества с ограниченной ответственностью «Нано-Финанс» (далее - ООО «Нано-Финанс»), расположенного по адресу: 115088, г. Москва, ул. Угрешская, д. 2, стр. 72 (о месте и времени общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

По обращению <А…> Ульяновским УФАС России определением от 21.11.2014 по факту распространения 12.09.2014 в 13 час. 40 мин. рекламного СМС-сообщения: «Нужны деньги – возьми займ на любые цели от ООО «Нано-Финанс»! 88001008872» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** *** ** ** возбуждено дело № 11624/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечена <А…>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ЗАО «Волгоград-GSM», в качестве заинтересованного лица - ООО «Нано-Финанс». Рассмотрение дела назначено на 12.12.2014.

<А…> на заседание Комиссии 12.12.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

На рассмотрение дела 12.12.2014 представитель ЗАО «Волгоград-GSM» не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № 4юр-1217 от 05.12.2014, вх. № 10549 от 12.12.2014) следует, что телефонный номер <...> 902 381 53 65 принадлежит ООО «Крафт Телеком». Отправляемые ООО «Крафт Телеком» СМС-сообщения маршрутизируются через СМС-центры ЗАО «Волгоград-GSM» (в рассматриваемом случае - через СМС-центр +7 902 098 02 76). Услуги подвижной радиотелефонной связи предоставляются абоненту (ООО «Крафт Телеком») на основании договора № 2653425 от 01.07.2012 и дополнительному соглашению к нему № 1 от 01.07.2012. ЗАО «Волгоград-GSM» не занимается распространением рекламы по сетям электросвязи, а оказывает услуги подвижной связи абонентам на основании лицензии на оказание услуг связи.

Представитель ООО «Нано-Финанс» на рассмотрение дела 12.12.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. Из письменных пояснений ООО «Нано-Финанс» (вх. № 10485 от 10.12.2014) следует, что общество самостоятельно рассылку СМС-сообщений не осуществляет, а привлекает для этого третьих лиц, заключая договоры о возмездном оказании услуг по распространению СМС-сообщений. Рекламораспространителем СМС-сообщения: «Нужны деньги – возьми займ на любые цели от ООО «Нано-Финанс»! 88001008872», направленного 12.09.2014 в 13 час. 40 мин. абоненту телефонного номера 8 *** *** ** **, является ИП Асонова Н.Б. Между ООО «Нано-Финанс» и ИП Асоновой Н.Б. заключен договор оказания услуг № 177НФ/807 от 20.05.2014 на распространение рекламы об оказываемых обществом услугах посредством СМС-сообщений. В соответствии с п.п. 3.1.4 указанного договора ИП Асонова Н.Б., подписывая договор, соглашается с тем, что она является рекламораспространителем указанных сообщений, именно она определяет конечных получателей, полностью несет юридическую ответственность и гарантирует ООО «Нано-Финанс», что все абоненты дали согласие на получение от предпринимателя сообщений рекламно-информационного характера.

Определением от 12.12.2014 срок рассмотрения дела № 11624/05-2014 продлен до 21.01.2015 в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б., а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.01.2015.

<А…>, а также представители ЗАО «Волгоград-GSM» и ООО «Нано-Финанс» на заседание Комиссии 16.01.2015 не явились, о месте и времени рассмотрения дела указанные лица извещены надлежащим образом.

Представитель ООО «Крафт Телеком» на рассмотрение дела 16.01.2015 не явился. Из письменных пояснений общества (исх. № 411 от 15.01.2015, вх. № 216 от 15.01.2015 и № 302 от 20.01.2015) следует, что для оказания услуг связи ООО «Крафт Телеком» подписывает со своими партнерами типовой договор, предметом которого является предоставление заказчику технической возможности самостоятельно с помощью технических средств по предоставленному ООО «Крафт Телеком» каналу связи отправлять созданные заказчиком сообщения. Заказчик самостоятельно определяет получателей (абонентов), используя имеющуюся у него базу абонентов, при этом ответственность за нарушение законодательства о рекламе и получение согласия абонента возложены на заказчика. Так, согласно подписанному между ООО «Крафт Телеком» (исполнитель) и ИП Асоновой Н.Б. (заказчик) договору № 15 от 15.05.2014 ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет заказчик, который обязан не использовать подключение к технической системе ООО «Крафт Телеком» для отправки информации, содержащей ненадлежащую рекламу, а также СПАМа.

ИП Асонова Н.Б. на рассмотрение дела 16.01.2015 не явилась, запрошенные документы предпринимателем не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения ИП Асоновой Н.Б. о месте и времени рассмотрения дела. Определение о продлении срока рассмотрения дела от 12.12.2014 направлено предпринимателю заказным письмом с уведомлением № 43206881636498 от 17.12.2014 (по адресу места регистрации ИП Асоновой Н.Б., указанному в договоре № 15 от 15.05.2014, заключенном с ООО «Крафт Телеком», и договоре оказания услуг № 177НФ/807 от 20.05.2014, заключенном с ООО «Нано-Финанс»), однако указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истек срок хранения».

Определением от 16.01.2015 производство по делу № 11624/05-2014 приостановлено до установления точного места регистрации ИП Асоновой Н.Б. - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России в адрес Межрайонной Инспекции Федеральной налоговой службы № 13 по Московской области (далее - Межрайоная ИФНС России № 13 по Московской области) направлен запрос (исх. № 256-05 от 20.01.2015) с целью установления места регистрации ИП Асоновой Н.Б. Из представленной Межрайонной ИФНС России № 13 по Московской области выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей на индивидуального предпринимателя Асонову Н.Б. (исх. № 07-16/0266 от 03.02.2015, вх. № 2159 от 23.03.2015) следует, что ИП Асонова Н.Б. зарегистрирована по адресу: <…>.

Определением от 29.04.2015 производство по делу № 11624/05-2014 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 03.06.2015. К рассмотрению дело назначено на 28.05.2015.

<А…>, а также представители ЗАО «Волгоград-GSM», ООО «Крафт Телеком» и ООО «Нано-Финанс» на заседание Комиссии 28.05.2015 не явились. О месте и времени рассмотрения дела указанные лица извещены надлежащим образом.

ИП Асонова Н.Б. на рассмотрение дела 28.05.2015 не явилась, запрошенные определением от 29.04.2015 документы и сведения предпринимателем не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ИП Асонова Н.Б. извещена надлежащим образом - согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» заказное письмо с уведомлением № 43206885750121 от 29.04.2015, которым по адресу места регистрации ИП Асоновой Н.Б. (<…>) направлено определение от 29.04.2015, вручено адресату 26.05.2015.

Исследовав материалы дела № 11624/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Нужны деньги – возьми займ на любые цели от ООО «Нано-Финанс»! 88001008872», распространенную 12.09.2014 в 13 час. 40 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** *** ** **, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <А…> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 450/ог от 22.09.2014). В обращении указано, что заявителю 12.09.2014 в 13 час. 40 мин. без её согласия на номер мобильного телефона 8 *** *** ** ** с номера 8 902 381 53 65 поступило рекламное СМС-сообщение следующего содержания: «Нужны деньги – возьми займ на любые цели от ООО «Нано-Финанс»! 88001008872».

Абонентский номер <...> 902 381 53 65 закреплен за ЗАО «Волгоград-GSM».

Согласно пояснениям Ульяновского регионального отделения Поволжского филиала открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон») (исх. № 5/7-06-сю-исх-01021/14 от 07.10.2014, вх. № 8612 от 08.10.2014) абонентский номер <...> *** *** ** ** зарегистрирован на <А…> в соответствии с договором об оказании услуг связи № Д041 от 24.12.2006, заключенным ей с ОАО «МегаФон».

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; 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.

В силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении ООО «Нано-Финанс» денежных займов, направленная 12.09.2014 в

13 час. 40 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** *** ** **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - ООО «Нано-Финанс» и услуге по предоставлению денежных займов, им оказываемой.

Согласно ч. 1 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.

Вместе с тем, из обращения <А…> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без её согласия. В ходе рассмотрения дела № 11624/05-2014 документы, подтверждающие наличие согласия <А…> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, лицами, участвующими в деле, не представлены.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из письменных пояснений ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № 4юр-1217 от 05.12.2014, вх. № 10549 от 12.12.2014) следует, что телефонный номер <...> 902 381 53 65 принадлежит ООО «Крафт Телеком». Отправляемые ООО «Крафт Телеком» СМС-сообщения маршрутизируются через СМС-центры ЗАО «Волгоград-GSM» (в рассматриваемом случае - через СМС-центр +7 902 098 02 76). Услуги подвижной связи предоставляются абоненту (ООО «Крафт Телеком») на основании договора № 2653425 от 01.07.2012 и дополнительному соглашению к нему № 1 от 01.07.2012. ЗАО «Волгоград-GSM» не занимается распространением рекламы по сетям электросвязи, а оказывает услуги подвижной связи абонентам на основании лицензии на оказание услуг связи.

В свою очередь, ООО «Крафт Телеком» для оказания услуг связи подписывает со своими партнерами типовой договор, предметом которого является предоставление заказчику технической возможности самостоятельно с помощью технических средств по предоставленному ООО «Крафт Телеком» каналу связи отправлять созданные заказчиком сообщения. Заказчик самостоятельно определяет получателей (абонентов), используя имеющуюся у него базу абонентов, при этом ответственность за нарушение законодательства о рекламе и получение согласия абонента возложены на заказчика. Так, согласно

подписанному между ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б. договору № 15 от 15.05.2014 ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет заказчик, который обязан не использовать подключение к технической системе ООО «Крафт Телеком» для отправки информации, содержащей ненадлежащую рекламу, а также СПАМа.

Также установлено, что ООО «Нано-Финанс», упоминаемое в тексте рассматриваемого СМС-сообщения, самостоятельно рассылку СМС-сообщений не осуществляет, а привлекает для этого третьих лиц, заключая договор о возмездном оказании услуг по распространению СМС-сообщений. Рекламораспространителем СМС-сообщения: «Нужны деньги – возьми займ на любые цели от ООО «Нано-Финанс»! 88001008872», направленного 12.09.2014 в 13 час. 40 мин. абоненту телефонного номера 8 *** *** ** **, является ИП Асонова Н.Б. Между ООО «Нано-Финанс» и ИП Асоновой Н.Б. заключен договор оказания услуг № 177НФ/807 от 20.05.2014 на распространение рекламы об оказываемых обществом услугах посредством СМС-сообщений. В соответствии с п.п. 3.1.4 указанного договора ИП Асонова Н.Б., подписывая договор, соглашается с тем, что она является рекламораспространителем сообщений, именно она определяет конечных получателей, полностью несет юридическую ответственность и гарантирует ООО «Нано-Финанс», что все абоненты дали согласие на получение от предпринимателя сообщений рекламно-информационного характера.

От ИП Асоновой Н.Б., в свою очередь, каких-либо сведений об иных лицах, осуществивших распространение СМС-сообщения: «Нужны деньги – возьми займ на любые цели от ООО «Нано-Финанс»! 88001008872», а также документов, подтверждающих наличие согласия <А…> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, в Ульяновское УФАС России не поступило.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае следует признать ИП Асонову Н.Б.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «Нужны деньги – возьми займ на любые цели от ООО «Нано-Финанс»! 88001008872», распространённую 12.09.2014 в 13 час. 40 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** *** ** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 10.06.2015.

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

Председатель Комиссии И.И. Спиридонов

Члены Комиссии Т.Ю. Табартова

Д.В. Пяткина