

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10370/05-2013

21.02.2014

г. Ульяновск

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

<..>
рассмотрев дело № 10370/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-904-188-69-38, содержащей признаки нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителей:

заявителя – <К...>, - о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом,

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

- индивидуального предпринимателя Павлова Юрия Ивановича (далее – ИП П), зарегистрированного по адресу: <...>, - о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещен надлежащим образом,

- общества с ограниченной ответственностью «Центр Финансовой Поддержки» (далее – ООО «ЦФП»), расположенного по адресу: 121357, г. Москва, ул. Верейская, д. 17, Бизнес-Центр «Верейская Плаза 2», оф. 716, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 28.11.2013 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7 904 188..., возбуждено дело № 10370/05-2013 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечен ИП П., в качестве заявителя - <К...>. Рассмотрение дела назначено на 25.12.2013.

<К...> на рассмотрение дела 25.12.2013 не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение надлежащего уведомления заявителя о времени и месте рассмотрения дела.

ИП П. на рассмотрение дела 25.12.2013 не явился, от предпринимателя поступило ходатайство о продлении срока рассмотрения дела (вх. № 11467 от 24.12.2013). Документы, запрошенные определением от 28.11.2013 о возбуждении дела №

10370/05-2013, по состоянию на 25.12.2013 ИП П. не представлены.

Определением от 25.12.2013 срок рассмотрения дела № 10370/05-2013 продлен до 28.02.2014, рассмотрение дела отложено и назначено на 23.01.2014.

<К...> на рассмотрение дела 23.01.2014 не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение надлежащего уведомления заявителя о времени и месте рассмотрения дела.

ИП П. представлены документы по делу (вх. № 297 от 17.01.2014). Из пояснений ИП П., в том числе письменной позиции за вх. № 358 от 20.01.2014, следует, что часть телефонных номеров абонентов, на которые осуществлялась рассылка сообщений информационного характера, получена с терминалов самообслуживания по приему платежей от населения в г. Санкт-Петербурге и других регионах Российской Федерации. На каждом терминале указаны правила использования и эксплуатации, кроме того, в интерфейсе используемой программы по приему платежей содержатся условия публичной оферты. Между ИП П. и ООО «ЦФП» заключен договор возмездного оказания услуг № 24.СМ_13 от 15.08.2013, согласно которому ИП П. обязуется оказать обществу комплекс услуг по продвижению торговых марок и товаров на потребительском рынке с целью распространения среди потребителей информации о товарах с помощью СМС-рассылок, создания их благоприятного имиджа у потребителей, увеличения их потребительской узнаваемости.

Определением от 23.01.2014 рассмотрение дела № 10370/05-2013 отложено с целью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации, ООО «ЦФП», а также получения дополнительных доказательств по делу. К рассмотрению дело назначено на 21.02.2014.

<К...> на рассмотрение дела 21.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом. Из письменных пояснений гр. <К...> (вх. № 43/ог от 04.02.2014) следует, что заявитель никогда не пользовался терминалами оплаты услуг в городах Санкт-Петербург, Москва и др., более того, <К...> в принципе не использует для оплаты разного рода товаров и услуг указанные терминалы. Услуги сотовой связи заявитель оплачивает строго через кассиров салонов сотовой связи «DIXIS» по месту жительства.

ИП П. на заседание Комиссии 21.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещён надлежащим образом.

Представитель ООО «ЦФП» на рассмотрение дела 21.02.2014 не явился. Из письменных пояснений общества (исх. № 21 от 20.02.2014, вх. № 1286 от 21.02.2014) следует, что ООО «ЦФП» является микрофинансовой организацией и осуществляет свою деятельность на основании Свидетельства о внесении сведений о юридическом лице в государственный реестр микрофинансовых организаций № 2110177000840 от 06.12.2011. 15.08.2013 ООО «ЦФП» с ИП П. заключен договор на распространение рекламной информации общества посредством СМС-рассылки, при этом, в обязанность ИП П. входит получение согласия от абонентов телефонных номеров, на которые осуществляется СМС-рассылка. В рекламном сообщении, полученном 17.10.2013 в 13 час. 24 мин. абонентом номера +7 904 188..., указана информация, которая может заинтересовать гражданина при получении микрозайма: максимальные сумма займа и срок пользования, минимальный ежедневный процент за пользование займом, а также номер телефона ООО «ЦФП». По каким телефонным номерам ИП П. осуществлялась рассылка рассматриваемого СМС-сообщения обществу не известно, равно как и то, имелось ли у абонента номера +7 904 188... согласие на получение СМС-сообщения с рекламой ООО «ЦФП».

Исследовав материалы дела № 10370/05-2013, заслушав пояснения представителя ИП П. Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу услуги по выдаче займов «Займ до 40 тыс. руб. на 6 мес. От 0,26% в день 88005508040», распространенную 17.10.2013 в 13 час. 24 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7 904 188..., ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <К...> (вх. № 342/ог от 28.10.2013) (служебная записка № 582 от 28.11.2013). В обращении указано, что заявителю 17.10.2013 в 13 час. 24 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7 904 188... поступило СМС-сообщение следующего содержания: «Займ до 40 тыс. руб. на 6 мес. От 0,26% в день 88005508040». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «VIVADENGI». Согласно детализации оказанных услуг рассматриваемое СМС-сообщение поступило на телефонный номер заявителя с номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

Ульяновским УФАС России в адрес Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 7001-05 от 07.11.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» (вх. № 9938 от 11.11.2013) СМС-сообщение поступило с идентификационного номера, закрепленного в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 429838801 от 18.01.2011 за обществом с ограниченной ответственностью «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ»), расположенным по адресу: 127018, г. Москва, ул. Суцевский Вал, д. 16, стр. 4.

Ульяновским УФАС России в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» направлен запрос (исх. № 7175-05 от 14.11.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеприведенное рекламное сообщение. Согласно ответу ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (исх. № 715 от 14.11.2013, вх. № 10081 от 14.11.2013) общество предоставляет техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINOPlatform» ИП П. на основании договора оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2012. В соответствии с п. 3.3.2 дополнительного соглашения № 1 от 23.10.2012 к данному договору ИП П. обязан получить от абонента согласие на получение СМС-сообщений.

В соответствии с п.п. 1, 2 и 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, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении займов, направленная на номер мобильного телефона +7 904 188..., является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге по предоставлению займов.

Не является состоятельным довод ИП П. относительно того, что информация,

распространённая посредством СМС-сообщений, не является рекламой, поскольку адресована определённому кругу лиц – персонифицированным абонентам телефонных номеров. Вместе с тем, предприниматель, распространяя рассматриваемую рекламу, не знал, каким конкретно лицам её распространяет. Одним из основных признаков отнесения информации к рекламе является её распространение неограниченному количеству лиц, что и имеет место быть в данном случае, поскольку рекламораспространитель в конечном счёте не знает, какое количество лиц ознакомилось с рекламой: абонент номера может её не прочитать либо наоборот зачитать её неопределённому кругу лиц, либо абонент номера вообще может измениться, и СМС-сообщение, в итоге, будет получено совершенно иным лицом (абонентом). В данном случае, под «определённым» (из понятия рекламы, данного в Федеральном законе «О рекламе») лицом следует считать конкретное лицо, обладающее конкретными персональными данными, однако подобной информации у ИП П.. при отправке спорных СМС-сообщений не имелось.

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 распространённой 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, как следует из обращения гр. <К...>, рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Ульяновским УФАС России не может быть принят во внимание довод ИП П.. относительно того, что согласие на получение рекламы от компании «VIVADENGI» заявителем по настоящему делу было получено в результате использования последним терминалов самообслуживания по приёму платежей от населения в г. Санкт-Петербурге и других регионах России. В материалах дела № 10370/05-2013 отсутствует документальное подтверждение факта использования гр. <К...> вышеуказанного терминала для оплаты какой бы то ни было услуги или товара, а равно, наличия у ИП П. согласия заявителя на получение рассматриваемого сообщения.

В соответствии с ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Согласно Свидетельству о внесении сведений о юридическом лице в государственный реестр микрофинансовых организаций за № 2110177000840 от 06.12.2011 ООО «ЦФП» является микрофинансовой организацией. Вместе с тем, в нарушение ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» в рассматриваемой рекламе не указано наименование финансовой организации, а именно, ООО «ЦФП».

Кроме того, согласно п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В рассматриваемой рекламе приведены только некоторые условия, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, а также на сумму расходов, которые понесут указанные лица: сумма займа - 40 тыс. руб., срок предоставления займа - 6 мес., минимальная процентная ставка - от 0,26% в день, однако остальные условия отсутствуют.

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

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ч. 1 ст. 28 закона – рекламодатель и рекламодатель, а за нарушение ч. 2 ст. 28 - рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5 и 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 10370/05-2013 установлено, что между ООО «ЦФП» (заказчик) и ИП П.(исполнитель) заключен договор возмездного оказания услуг № 24.СМ_13 от 15.08.2013, согласно которому исполнитель осуществляет СМС-рассылки с рекламой заказчика с целью распространения среди потребителей информации о товарах заказчика. При этом всю рекламную информацию предоставляет ООО «ЦФП».

В свою очередь, техническая возможность отправки СМС-сообщений предоставлена ИП П. ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2012.

Следовательно, рекламодателем в данном случае является ООО «ЦФП», а рекламодателем – ИП П..

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, рекламодателями 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 ст.ст. 18 и 28 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 37-45 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 услуги по выдаче займов «Займ до 40 тыс. руб. на 6 мес. От 0,26% в день 88005508040», распространенную 17.10.2013 в 13 час. 24 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7 904 188..., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Центр Финансовой Поддержки» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Выдать индивидуальному предпринимателю П. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 06.03.2014.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 8
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

21.02.2014

г. Ульяновск

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

<..>

на основании своего решения от 21.02.2014 по делу № 10370/05-2013 о признании рекламы услуги по выдаче займов «Займ до 40 тыс. руб. на 6 мес. От 0,26% в день 88005508040», распространенную 17.10.2013 в 13 час. 24 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7 904 188..., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Центр Финансовой Поддержки»,

расположенному по адресу: 121357, г. Москва, ул. Верейская, д. 17, БЦ «Верейская Плаза 2», оф. 716, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (телефонной и подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы, а также привести рекламу услуги по выдаче займов «Займ до 40 тыс. руб. на 6 мес. От 0,26% в день 88005508040», в которой отсутствуют наименование финансовой организации, оказывающей эту услугу, а также все условия оказания соответствующих услуг (при указании хотя бы одного), влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, в соответствии с требованиями части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» либо прекратить её распространение.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Центр Финансовой Поддержки», расположенному по адресу: 121357, г. Москва, ул. Верейская, д. 17, БЦ «Верейская Плаза 2», оф. 716, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 23 апреля 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 9
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

21.02.2014

г. Ульяновск

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

<...>

на основании своего решения от 21.02.2014 по делу № 10370/05-2013 о признании рекламы услуги по выдаче займов «Займ до 40 тыс. руб. на 6 мес. От 0,26% в день 88005508040», распространенную 17.10.2013 в 13 час. 24 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7

904 188 69 38, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю П. зарегистрированному по адресу: <...>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (телефонной и подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы, а также привести рекламу услуги по выдаче займов «Займ до 40 тыс. руб. на 6 мес. От 0,26% в день 88005508040», в которой отсутствуют наименование финансовой организации, оказывающей эту услугу, а также все условия оказания соответствующих услуг (при указании хотя бы одного), влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, в соответствии с требованиями части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» либо прекратить её распространение.

2. Индивидуальному предпринимателю П., зарегистрированному по адресу: <...>, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 23 апреля 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

<..>