

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/59-14

«04» декабря 2014 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Муравьев С.Е. — заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление);  
Жукова Е.А. — начальник отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;  
Члены Комиссии: Мильский А.С. — ведущий специалист - эксперт контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев дело № 08-21/59-14, возбужденное по факту направления 19.08.2014 в 12:41 на абонентский номер <...>, принадлежащий <...> (отправитель: +79086245516, СМС-центр: +79023700113), 19.08.2014 в 10:19 на абонентский номер <...>, принадлежащий <...> (отправитель: +79086218122, СМС-центр: +79023700113), 25.08.2014 в 14:43 на абонентский номер <...>, принадлежащий <...> (отправитель: +79086293292, СМС-центр: +79023700113) СМС-сообщения с рекламой следующего содержания: *«Нужны деньги? Займы быстро, честно. Звоните 88005554464-Деньги будут!»* с признаками нарушения части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившимися в распространении рекламы в отсутствие согласия абонента на её получение и в отсутствии в рекламе наименования лица, оказывающего финансовые услуги,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступили обращения о направлении 19.08.2014 в 12:41 на абонентский номер <...>, принадлежащий <...> (отправитель: +79086245516, СМС-центр: +79023700113), 19.08.2014 в 10:19 на абонентский номер <...>, принадлежащий <...> (отправитель: +79086218122, СМС-центр: +79023700113), 25.08.2014 в 14:43 на абонентский номер <...>, принадлежащий <...> (отправитель: +79086293292, СМС-центр: +79023700113) СМС-сообщения с рекламой следующего содержания: *«Нужны деньги? Займы быстро, честно. Звоните 88005554464-Деньги будут!»*, без предусмотренного частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В ходе рассмотрения обращения установлено, что при распространении указанной рекламы также усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе, выразившиеся в отсутствии в рекламе наименования лица, оказывающего финансовые услуги.

Согласно объяснениям ОАО «МегаФон» СМС – центр отправителя относится к ресурсу нумерации ОАО «СМАРТС».

Согласно письменным объяснениям ЗАО «Астрахань-GSM» через СМС-центр +79023700113 маршрутизируются СМС-сообщения, направляемые ООО «Астей» на основании договора № 06-02-02/14 от 07.02.2014.

Согласно позиции ООО «Деньги будут!», общество не заключало договоры на производство, размещение и распространение указанной рекламы.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия установила следующее.

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 3 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.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному списку.

Указание в рассматриваемой рекламе «*Займы быстро*» в сочетании с фразой «*Деньги будут!*», которая является частью фирменного наименования ООО «Деньги будут!» направлено на привлечение внимания к оказываемым ООО «Деньги будут!» услугам по предоставлению займов («*Займы быстро*») и их продвижение на рынке. Указанная информация содержит сведения об услугах ООО «Деньги будут!» обобщенного характера, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

Рассылка смс-сообщений по каналам телефонной связи не может быть произведена иначе как на конкретный абонентский номер <...> что позволяет говорить об адресном характере отправлений. Однако, специфика связи с абонентами, сама по себе не может являться основанием для признания информации, содержащейся в СМС-сообщениях, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона

от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Абонентские номера <...> выделены ОАО «МегаФон» <...> соответственно на основании договоров об оказании услуг связи.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя либо рекламораспространителя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламораспространителю, во-вторых – должно быть выражено явно.

Доказательств получения предварительного согласия конкретных абонентов, а именно <...> на получение рекламы услуг ООО «Деньги будут», равно как и иной рекламы от иных лиц в ходе рассмотрения дела не представлено.

Учитывая изложенное, направление рассматриваемого СМС-сообщения на принадлежащий заявителю абонентский номер без предварительного согласия не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Согласно части 1 статьи 28 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).

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Согласно части 6 статьи 4 Федерального закона от 27.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» микрофинансовая организация является финансовой организацией.

В соответствии с выданным Центральным Банком России свидетельством от 13.12.2013, ООО «Деньги будут!» зарегистрировано в государственном реестре микрофинансовых организаций за № 651303140004438.

Согласно пункту 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Таким образом, рассматриваемая реклама должна была содержать наименование лица, оказывающего финансовые услуги с указанием его организационно - правовой формы.

На основании изложенного Комиссией установлен факт нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона о рекламе при распространении СМС - сообщения с рассматриваемой рекламой.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащей, не соответствующей требованиям части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Деньги будут!» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской 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 «18» декабря 2014 г.

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

Председатель Комиссии

С.Е. Муравьев

Члены Комиссии

Е.А. Жукова

А.С. Мильский

