

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 № 10435/05-2013

06.05.2014

г. Ульяновск

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

рассмотрев дело № 10435/05-2013 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:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «АРЕС» (далее - ООО «АРЕС»), расположенного по адресу: 644119, г. Омск, б-р Зелёный, 9А - 73, - в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По обращению гр. <Б...>, который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, Ульяновским УФАС России определением от 09.12.2013 по факту распространения 25.09.2013 в 10 час. 09 мин. рекламного СМС-сообщения: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера 8 *** ** * ** возбуждено дело № 10435/05-2013 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, привлечено ООО «АРЕС». Рассмотрение дела назначено на 09.01.2014.

Представитель ООО «АРЕС» на рассмотрение дела 09.01.2014 не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела. Документы, запрошенные определением от 09.12.2013 о возбуждении дела № 10435/05-2013, обществом не представлены.

Определением от 09.01.2014 срок рассмотрения дела № 10435/05-2013 продлён до 10.03.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 07.02.2014.

Представитель ООО «АРЕС» на заседание Комиссии 07.02.2014 не явился, запрошенные определением от 09.01.2014 документы обществом не представлены. Документы, подтверждающие факт получения ООО «АРЕС» указанного определения, направленного заказным письмом с уведомлением № 43206869638049 по адресу общества: 644119, г. Омск, б-р Зеленый, д. 9А, кв. 73,

отсутствуют.

Определением от 07.02.2014 рассмотрение дела № 10435/05-2013 приостановлено до установления места нахождения ООО «АРЕС» - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России в адрес Управления Федеральной налоговой службы по Омской области (далее - УФНС России по Омской области) направлен запрос (исх. № 842-05 от 12.02.2014) относительно места нахождения ООО «АРЕС». Из представленной УФНС России по Омской области выписки из Единого государственного реестра юридических лиц на общество с ограниченной ответственностью «АРЕС» (исх. № 06-20/02190 от 20.02.2014, вх. № 1390 от 25.02.2014) следует, что ООО «АРЕС» (ИНН 5507237912, ОГРН 1135543010591) зарегистрировано по адресу: 644119, г. Омск, б-р Зелёный, д. 9А, кв. 73.

Определением от 09.04.2014 производство по делу № 10435/05-2013 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 09.05.2014. К рассмотрению дело назначено на 06.05.2014.

На рассмотрение дела 06.05.2014 представитель ООО «АРЕС» не явился, запрошенные определением от 09.04.2014 документы обществом не представлены. В материалах дела № 10435/05-2013 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «АРЕС» определения Ульяновского УФАС России от 09.04.2014. Заказное письмо с уведомлением № 43206873636598 от 09.04.2014, направленное по адресу места регистрации общества (644119, г. Омск, б-р Зелёный, д. 9А, кв. 73), вернулось в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10435/05-2013 направлялись ООО «АРЕС» по адресу места его регистрации, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения обществом процессуальных документов, направленных в его адрес. О ходе рассмотрения дела № 10435/05-2013 ООО «АРЕС» было извещено по единственному имеющемуся в материалах дела адресу (как имеющемуся у налогового органа, так и указанному ООО «АРЕС» в заключаемых им договорах), однако процессуальные документы от Ульяновского УФАС России обществом по неизвестным управлению причинам не получены.

Исследовав материалы дела № 10435/05-2013, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин», распространенную 25.09.2013 в 10 час. 09 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 гр. <Б...> (вх. № 308/ог от 07.10.2013), который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства о рекламе. В обращении указано, что заявителю систематически без его согласия на номер мобильного телефона 8 *** ** * ** поступают СМС-сообщения рекламного характера. В частности, 25.09.2013 в 10 час. 09 мин. им было получено СМС-сообщение следующего содержания: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «jetmoney.ru» (служебная записка № 604 от 09.12.2013).

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 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении денежных займов от 20 000 рублей, направленная 25.09.2013 в 10 час. 09 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ***, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам по предоставлению займов.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, из обращения гр. <Б> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. Стороной, участвующей в деле, документы, подтверждающие наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** ***, на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не представлены.

Комиссия усматривает в рекламе: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин», распространенной 25.09.2013 в 10 час. 09 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи, также нарушение ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», что вытекает из следующего.

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 п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «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.

Таким образом, в силу п. 2 ч. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» реклама, направленная 25.09.2013 в 10 час. 09 мин. посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ***, сообщающая об услугах по предоставлению займов, является рекламой финансовых услуг. Однако в нарушение ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование лица, оказывающего финансовую услугу.

В соответствии с 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 нарушение п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» в рассматриваемой рекламе приведена только часть условий услуги по предоставлению займов - максимальный размер суммы займа (до 20 000 руб.), но не содержатся остальные условия, влияющие на сумму расходов, которые понесут воспользовавшиеся услугой лица (к примеру, минимальный и максимальный сроки предоставления денежных займов, процентная ставка и др.).

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 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ч. 1 ст. 28 - рекламодатель и рекламодатель, а за нарушение п. 2 ч. 2 ст. 28 - рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 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.

Ульяновским УФАС России в адрес оператора сотовой связи заявителя - Ульяновского филиала открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом») - направлен запрос (исх. № 6388-05 от 15.10.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение, а также копии договора на распространение указанной рекламы. Согласно ответу Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом» (вх. № 9308 от 22.10.2013) на телефонный номер заявителя поступило СМС-сообщение с телефонного номера +7-902-370-01-12, который выделен ОТКРЫТОМУ АКЦИОНЕРНОМУ ОБЩЕСТВУ «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ (далее - ОАО «СМАРТС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 6666-05 от 29.10.2013) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-2480 от 30.10.2013, вх. № 9579 от 30.10.2013) на телефонный номер заявителя СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-902-370-01-12, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Астрахань-GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 6775-05 от 31.10.2013) ЗАО «Астрахань-GSM» пояснило (исх. № 01-2199 от 08.11.2013, вх. № 9896 от 08.11.2013), что рассматриваемое сообщение отправлено ООО «АРЕС». Согласно договору № 06-02-02/185 от 02.09.2013 ООО «АРЕС» выделены ГТ-номера, в том числе +7-902-370-01-12. Согласно данному договору общество самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика.

От ООО «АРЕС», в свою очередь, каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин», а также документов, подтверждающих

наличие согласия абонента телефонного номера 8 *** *** ** ** на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем в данном случае является ООО «АРЕС».

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, ч. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 28 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 37-45 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: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин», распространённую 25.09.2013 в 10 час. 05 мин. по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 8 *** *** ** **, 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».

1. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «АРЕС» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

2. 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 21.05.2014.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 36
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

06.05.2014

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 06.05.2014 по делу № 10435/05-2013 о признании рекламы: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин», распространённой 25.09.2013 в 10 час. 05 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента 8 *** ** * **, 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 «АРЕС», расположенному по адресу: 644119, г. Омск, б-р Зеленый, д. 9А - 73, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы, а также привести рекламу услуги по выдаче займов: «Нужны деньги? Закажи займ по тел.: 88002008121 До 20000 руб. за 20 мин», 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 «АРЕС», расположенному по адресу: 644119, г. Омск, б-р Зеленый, д. 9А - 73, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 30 июня 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.