

## РЕШЕНИЕ

15 сентября 2015 г.

г. Благовещенск

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...>, ирио руководителя Амурского УФАС России,

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России, <...>, главный специалист-эксперт указанного отдела, <...>, ведущий специалист – эксперт указанного отдела, <...>, специалист-эксперт указанного отдела,

рассмотрев дело **№ P-18/156 2015** по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (нарушение требований установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Закон «О рекламе»)

в отсутствии:

заявителя: <...>, далее – <...>, Заявитель (уведомлен надлежащим образом);

в отсутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Публичное акционерное общество «Восточный экспресс банк» (далее – ПАО КБ «Восточный», Банк), ИНН/КПП <...>/<...>, ОГРН <...>, место нахождения: <...> (извещено надлежащим образом, представило письменные пояснения по делу № P-18/156 2015 вх. № <...>).

заинтересованного лица – ---, эксперта – ---, переводчика – ---.

УСТАНОВИЛА

В Амурское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № <...>) о нарушении требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившемся в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи,

без предварительного согласия Заявителя на принадлежащий ему абонентский номер <...>.

По данному факту Амурским УФАС России возбуждено дело № Р-18/156 2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе») в отношении ПАО КБ «Восточный».

В ходе рассмотрения данного дела, исследовав его материалы, заслушав участвующих в деле лиц, Комиссией Амурского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Установлено, что 06.06.2015 года в 19 часов 11 минут с номера имеющего буквенный идентификатор «VOSTOCHNY», принадлежащий ПАО КБ «Восточный», на телефонный номер абонента <...> <...>, направлено смс-сообщение с текстом следующего содержания: «В июне кредиты на выгодных условиях! ПАО «Восточный экспресс банк» снижает ставки! Звоните прямо сейчас по т. <...>».

Заявитель указал, что согласие на получение рекламной и иной рассылки ПАО КБ «Восточный» не давал.

Текст вышеназванного смс-сообщения, согласно пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», подпадает под понятие рекламы, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае являются ПАО КБ «Восточный» и предоставляемые им услуги.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи»:

электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам (пункт 35);

абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации (пункт 1).

ПАО КБ «Восточный» в письменных пояснениях <...> сообщает, что направление смс-сообщений, носящих информацию о продуктах ПАО КБ «Восточный», осуществляется Банком с помощью электронных сервисов операторов подвижной связи, клиентам Банка, которыми было дано письменное согласие на получение информации в целях продвижения услуг Банка с помощью средств связи. Смс-сообщение, содержащее текст: «В июне кредиты на выгодных условиях! ПАО «Восточный экспресс банк» снижает ставки! Звоните прямо сейчас по <...>», предназначалось для направления именно клиентам Банка, предоставившим письменное согласие на получение информации в целях продвижения услуг Банка с помощью средств связи. В результате проведенного внутреннего расследования установлено, что названное смс-сообщение на телефонный номер <...> отправлено вследствие технической ошибки.

Из письменных пояснений ПАО «МегаФон» <...>, следует, что отправка указанного в запросе SMS-сообщения осуществлена ЗАО «МегаЛабс», действующего как абонент ПАО «МегаФон». Дополнительным соглашением 42-4 к Генеральному соглашению от <...> утверждена Спецификация на оказание ЗАО «МегаЛабс» услуги «Мобильное информирование», в соответствии с которой ПАО «МегаФон» оказывает ЗАО «МегаЛабс» услуги по рассылке SMS-сообщений и USSD-сообщений, содержащих рекламные и/или информационные материалы ЗАО «МегаЛабс» или третьего лица, от ЗАО «МегаЛабс» до оборудования связи ПАО «МегаФон». <...> оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер <...> SMS-сообщений от отправителя, имеющего буквенное обозначение «VOSTOCHNY», выделенное ЗАО «МегаЛабс». ПАО «МегаФон» осуществляет только передачу получателю информации, сформированной ЗАО «МегаЛабс», имея целью не распространение рекламы, а оказание услуг связи. Таким образом, распространителем рекламы в данном случае является ЗАО «МегаЛабс» или третье лицо, рассылку чьих материалов он заказывает, - то есть лицо, определяющее объект рекламирования и использующее для распространения рекламы услуги связи, оказываемые ПАО «МегаФон». ПАО «МегаФон» были приняты все зависящие от него меры по соблюдению абонентами требований законодательства, так в договоре с ЗАО «МегаЛабс» предусмотрены обязательства и меры ответственности за их неисполнение. ПАО «МегаФон» не может предвидеть, что ЗАО «МегаЛабс» будут нарушаться положения договора, а также законодательства в сфере рекламы и связи, и исходит из презумпции добросовестности участников гражданского оборота. Таким образом, ПАО «МегаФон» не допущено нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из письменных пояснений ЗАО «МегаЛабс» <...> следует, что рассылка названного смс-сообщения осуществлена ЗАО «Связной Загрузка» в рамках договора <...>, заключенного с ЗАО «МегаЛабс». Согласно указанному договору ЗАО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов Клиентов ЗАО «Связной Загрузка».

Учитывая вышеизложенное, ПАО КБ «Восточный», в данном случае является третьим лицом осуществляющим заказ на рассылку рекламных материалов, рассылка которых осуществляется на основании договора <...> заключенного между ЗАО «МегаЛабс» ЗАО «Связной Загрузка» и на основании дополнительного соглашения 42-4 к Генеральному соглашению <...> заключенного между ПАО «МегаФон» и ЗАО «МегаЛабс».

ПАО КБ «Восточный» не отрицает факт распространения названной рекламы на номер <...>, полагая, что рассматриваемое смс-сообщение было направлено на указанный номер ошибочно, в связи с чем, согласие Заявителя на получение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи у ПАО КБ «Восточный» отсутствует.

ПАО КБ «Восточный» в ходе рассмотрения дела Р-18/156 2015 письменное согласие <...> на получение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи не представило.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем данной рекламы является ПАО КБ «Восточный», которое фактически осуществило распространение рекламы по сетям электросвязи путем совершения определенных действия по доведению рекламы до потребителя <...>.

Таким образом, по совокупности документов установлено, что по вине ПАО КБ «Восточный» (рекламораспространителя) произошло распространение по сетям электросвязи вышеназванной рекламы, следовательно в действиях ПАО КБ «Восточный» усматриваются признаки нарушения требований установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Комиссия Амурского УФАС России считает, что ПАО КБ «Восточный», являясь рекламораспространителем вышеназванной рекламы, имело возможность не распространять её по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, что исключило бы нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», однако не предприняло для этого необходимых мер.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно частей 4, 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» к лицу, виновному в нарушении требований законодательства о рекламе, необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения, принятого Комиссией Амурского УФАС России по результатам рассмотрения настоящего дела, оглашена Председателем Комиссии <...> немедленно по окончании рассмотрения дела – 03.09.2015.

Руководствуясь [частью 2 пункта 1 статьи 33](#), [частью 1 статьи 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 публичное акционерное общество «Восточный экспресс банк» (ИНН/КПП <...>/<...>, ОГРН <...>, место нахождения: <...>), осуществившее распространение рекламной информации 06.06.2015 года в 19 часов 11 минут с номера имеющего буквенный идентификатор «VOSTOCHNY», на телефонный номер абонента <...> <...>, с текстом следующего содержания: «В июне кредиты на выгодных условиях! ПАО «Восточный экспресс банк» снижает ставки! Звоните прямо сейчас по т. <...>»,

нарушившим требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать ПАО КБ «Восточный» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, а именно о прекращении распространения смс-сообщений рекламного характера без предварительного согласия абонента с номера имеющего буквенный идентификатор «VOSTOCHNY», на номер <...>.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 15 сентября 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>