

Определение о возбуждении дела №08-94/2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РБ-08/5845 от 17.04.2015

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев материалы в отношении ОАО «ВымпелКом» (123083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр. 14, филиала ОАО «ВымпелКом» в РТ, г. Казань, ул. Спартаковская, д. 6 а/я 207, ИНН 7729086087, дата регистрации в качестве юр. лица: 28.07.1993),

Установил:

В Татарстанское УФАС России поступило обращение гражданина (вх. № 334/ж от 24.02.2015) о проверке соблюдения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи на мобильный номер <...> с буквенного номера «Brandinfo» без предварительного согласия абонента:

19.02.2015г. в 17 часов 34 минут, с текстом следующего содержания: «Билайн» представляет выгодные вклады в Альфа-Банке. Высокий доход – до 15,8% годовых, капитализация процентов, валюта – на Ваш выбор. Разместите деньги в надежном банке. Подробнее: +78002002551».

Согласия на получение подобных сообщений заявитель не давал. Так же заявитель представил письменное разрешение на обработку своих персональных данных.

Данный факт имеет признаки нарушений части 1 статьи 18 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы - это 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.

Информация, поступившая на мобильный номер <...> содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

В целях установления рекламораспространителя Управлением направлен запрос информации в адрес пользователя ресурса нумерации, в состав которого входит номер <...>- ОАО «ВымпелКом» (исх. № РБ-08/3111 от 05.03.2015г.), а также в адрес АО «Альфа-Банк» (исх. № РБ-08/3110 от 05.03.2015г.).

Согласно представленным в Татарстанское УФАС России письменным пояснениям от АО «Альфа - Банк» (вх. № 3852 от 01.04.2015г.), следует, что АО «Альфа – Банк» не осуществляла и не инициировала направлении рекламных СМС – сообщений на абонентский номер <...>. Сведения о лице, которым используется абонентский номер <...>, в информационных системах Банка отсутствуют.

Договоры на распространение рекламы Банка абонентом ОАО «ВымпелКом» в виде СМС – сообщений, содержащих текст: «Билайн» представляет выгодные вклады в Альфа-Банке. Высокий доход – до 15,8% годовых, капитализация процентов, валюта – на Ваш выбор. Разместите деньги в надежном банке. Подробнее: +78002002551», Банк не заключал.

Однако, согласно представленной ОАО «ВымпелКом» (вх. № 4089 от 06.04.2015г.) информации установлено, что действительно на абонентский номер <...> в 17 часов 34 минут 19.02.2015г. поступало указанное в запросе СМС – сообщение.

По имеющейся на данный момент информации, инициатором отправки СМС – сообщения, указанного в запросе, и рекламодателем, в соответствии с условиями фактического сотрудничества установленного между ОАО «ВымпелКом» и АО «АЛЬФА - БАНК» является Акционерное общество «АЛЬФА-БАНК».

Согласно пояснениям между ОАО «ВымпелКом», АО «АЛЬФА - БАНК» и ООО «Эксперт Промоушен» (ИНН: 7721772824, адрес: 109444, г. Москва, ул. Ташкентская, д. 9, оф. 25) сложились фактические отношения, направленные на установление договорных взаимоотношений в части обеспечения доставки абонентам информации путем отправки СМС – сообщений.

Договорная схема взаимодействия предусматривала, что инициатором отправки СМС – сообщений выступает Акционерное Общество «АЛЬФА – БАНК», а техническое и фактическое формирование СМС – сообщения, формирование базы получателей и рассылка по адресатам СМС – сообщений, осуществляется Агрегатором – ООО «Эксперт Промоушен».

Однако, в результате технического сбоя на аппаратном оборудовании ОАО «ВымпелКом» СМС – сообщений была осуществлена до юридического закрепления договорных отношений между сторонами.

В следствии чего Татарстанское УФАС России приняло решение об отсутствии в действиях ОАО «ВымпелКом» признаков нарушения ч.1 ст. 18 Закона о рекламе.

Но при этом, необходимо учесть следующее. ОАО «ВымпелКом», действующее на основании выданных лицензий на оказание услуг связи, осуществляет оказание услуг связи гражданам и юридическим лицам в соответствии с требованиями ФЗ №126-ФЗ от 07.07.2003г. «О связи», на основании договоров об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи. Правила оказания услуг связи утверждаются Правительством Российской Федерации. В силу положений статьи 426 ГК РФ, п. 15

Правил оказания подвижной связи (утв. Постановлением Правительства РФ №328 от 25.05.2005г.), ФЗ «О связи», договор об оказании услуг связи, представляемых ОАО «ВымпелКом» физическим лицам, носит публичный характер. Договор об оказании услуг связи Билайн, заключаемый между ОАО «ВымпелКом» и абонентом, состоит из:

- бланка, содержащего учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере, заказанных абонентом услугах, выбранном абонентом тарифном плане и тому подобным сведениям, идентифицирующим абонента и индивидуализирующим условия, на которых будут оказываться услуги связи.
- текста публичных условий договора, которые, в соответствии со ст.426 ГК РФ, являются одинаковыми для всех потребителей.

Пунктом 8.13 вышеуказанного договора в редакции, имевшей место на момент получения абонентом <...>СМС- сообщения, предусмотрено, что:

П.8.13 «Абонент вправе при заключении договора или в процессе своего исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и случаях, когда необходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. Согласие, выраженное Абонентом на получение рекламной информации в рамках заключенных договоров до вступления в силу настоящей редакции Договора, сохраняют свою силу при ведении данной редакции. Согласие на получение рекламной информации может быть выражено абонентом в процессе получения услуг связи в порядке, установленном Оператором. Под рекламной информацией в рамках настоящего пункта понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования (когда объектом рекламирования является третье лицо), формирование или поддержка интереса к нему и его продвижение на рынке. К рекламной информации не относится информация об Операторе и Услугах, доведение которой до Абонента Оператором обязательно в соответствии с ФЗ №126-ФЗ от 7 июля 2003 года «О связи», Правилами и другими нормативными документами в их развитии. Давая согласие на получение рекламной информации, Абонент дает согласие на обработку персональных данных и данных об оказанных услугах для целей продвижения товаров (работ, услуг), в том числе товаров (работ, услуг) третьих лиц.

В случае не согласия Абонента с получением рекламной информации условия настоящего пункта не распространяют свое действие на взаимоотношения сторон при условии, что Абонент:

- подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес Оператора в период действия Договора, в том числе при принятии изменения условий Договора;
- откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер <...> Подробности – на сайте «Оператора».

Заявлений об отказе от получения рекламной информации от абонента с номером

<...>не поступало.

Иной информацией, указанной в запросе ОАО «ВымпелКом» не обладает, в связи с чем, не имеет возможности ее предоставить.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 28 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 пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Информация, поступившая на мобильный номер <...>содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемые соответствующим рекламодателем.

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

Из положения части 6, 7 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.06. № 38-ФЗ «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, рекламораспространитель, т.е. ОАО «ВымпелКом».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

Определил:

Возбудить производство по делу №08-94/2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Назначить дело №08-94/2014 к рассмотрению на 14 мая 2015 г. в 11 ч. 00 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

Признать лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе» ОАО «ВымпелКом» (123083, г. Москва, ул.Восьмого Марта, д. 10, стр.14, филиала ОАО «ВымпелКом» в РТ, г. Казань, ул.Спартакoвская, д. 6 а/я 207, ИНН 7729086087, дата регистрации в качестве юр. лица: 28.07.1993). Явка обязательна.

ОАО «ВымпелКом» представить в срок до 10 мая 2015 г. следующие документы и сведения:

макет (текст) рекламы, надлежащим образом согласованный между рекламодателем и рекламодателем (в случае, если макет был согласован посредством переписки по электронной почте, представить скан-копии страниц интернет – браузера, отображающих содержание переписки);

сведения о том, кем был сформирован текст рекламы, с приложением письменных пояснений данного лица;

на основании каких сведений о предоставлении вкладов под 18% был сформирован текст;

правовые основания распространения данной рекламы (Приказ, распоряжение, иные документы и сведения);

информацию о должностном лице, ответственном за распространение данной рекламы, с приложением паспортных данных (общие сведения, адрес регистрации), должностных инструкций, а также письменных пояснений данного лица;

учредительные документы ОАО «ВымпелКом»;

свидетельство о регистрации юридического лица, ИНН;

Сведения о том, были ли фактически оказаны услуги рекламируемые ОАО «ВымпелКом» фин. услуги АО «Альфа-Банк» по вкладу 18%;

Количество абонентов на номера которых поступила вышеуказанная реклама;

Информацию о периоде распространения указанной рекламы, с приложением подтверждающих документов;

Письменные пояснения о принятых мерах ОАО «ВымпелКом» по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе;

Прочие документы и сведения, необходимые для рассмотрения настоящего дела по существу;

Привлечь к участию в рассмотрении данного дела в качестве заявителя <...>Явка обязательна<...>

Привлечь к участию в рассмотрении данного дела в качестве заинтересованного лица АО «Альфа-Банк» (107078, г. Москва, ул. Каланчевская, д. 27, ИНН 7728168971, дата регистрации в качестве юр. лица: 24.02.1998). Явка обязательна;

АО «Альфа-Банк» представить в срок до 10 мая 2015 г. следующие документы и сведения:

Колчество заключенных договоров на предоставление фин. услуги по вкладу 18% в период с 01.01.2015г. по 01.04.2015г. (с разбивку сведений о предоставлении фин. услуги по вкладу 18% по месяцам: январь, февраль, март)

Письменные пояснения по факту распространения рекламы АО «Альфа-Банк» по сетям электросвязи с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

Переписку АО «Альфа-Банк» и ОАО «ВымпелКом» в период с 5.03.2015 – по настоящее время.

Сведения о том, каким образом ОАО «ВымпелКом» стало известно о предоставлении АО «Альфа-Банк» услуги вклад 18%

Письменные пояснения о принятых мерах АО «Альфа-Банк» по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

Прочие документы и сведения, необходимые для рассмотрения настоящего дела по существу.

Привлечь к участию в рассмотрении данного дела в качестве заинтересованного лица ООО «Эксперт Промоушен» (ИНН: 7721772824, адрес: 109444, г. Москва, ул. Ташкентская, д. 9, оф. 25). Явка обязательна;

ООО «Эксперт Промоушен» представить в срок до 10 мая 2015 г. следующие документы и сведения:

Договоры на распространение вышеуказанного СМС – сообщения, с приложением счетов, платежных поручений, актов выполненных работ;

письменное объяснение о том, каким образом осуществлялась вышеуказанная рассылка;

информацию о том, какие фактически действия совершило ООО «Эксперт Промоушен» для осуществления отправки вышеуказанных смс-сообщений;

информацию о том кем был определен текст вышеуказанного СМС – сообщения;

информацию о том кто определил получателя (адресата) данного СМС – сообщения;

информацию о том кто предоставил базы абонентов для рассылки данного СМС – сообщения;

представить информацию о цепочке лиц при участии которых осуществлена отправка указанного СМС – сообщения, информацию оговорах, заключенными между данными лицами, на основании которых осуществлена отправка этого СМС – сообщения;

представить всю имеющуюся информацию о лицах, состоявших в указанной цепочке, в том числе информацию о имеющихся контактах каждого лица (почтовый адрес (в случае, если с данным лицом ведется переписка по почте), адрес электронной почты, по которой ведется переписка с данным лицом, телефоны должностных лиц указанного общества, с которыми поддерживается (поддерживалась) связь).

иные документы и сведения, имеющие значение для дела, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

В случае, если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации.

Сообщаем, что непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.