

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении
и о проведении административного расследования

30 августа 2017 года

г. Хабаровск

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю <...>, рассмотрев материалы, свидетельствующие о распространении «Киви банк» (АО) рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, признал их достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении «Киви банк» (АО) (ИНН 3123011520, место нахождения: г. Москва, микрорайон Чертаново Северное, д. 1А, корп. 1) дело по нарушению части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Суть нарушения:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находится заявление (вх. 4/8688э от 03.08.2017 г.) о нарушении рекламного законодательства при распространении SMS-сообщений рекламного характера без согласия абонента.

На номер <...> от отправителя SOVEST 02.08.2017 года в 13:11 поступило SMS-сообщение следующего содержания: «Рассрочка 0% в М.Видео, Связном, ОБИ и еще 11 000 магазином! Закажите карту рассрочки Совесть: 88005102014 или sovest.ru/15 КИВИ БАНК».

Как указано в заявлении, заявитель согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера не давал.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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 письму ПАО «МегаФон» (вх. № 4/9207э от 16.08.2017 г.), поступившему в адрес Хабаровского УФАС России, отправка указанного SMS-сообщения осуществлена АО «МегаЛабс» на основании заключенного с оператором договора.

АО «МегаЛабс» предоставил пояснения о том, что рассылка осуществлялась в рамках договора между АО «МегаЛабс» и ООО «Крафт Телеком» № ДМИ-КРФТТЛКМ-01072016 от 01.07.2016 года, клиентом которого в свою очередь является КИВИ Банк (АО).

В своем письме КИВИ Банк (АО) генеральному директору ООО «Крафт Телеком» указали, что пользователь с абонентским номером 89262266156 зарегистрирован в Сервисе 03.12.2011 г. через мобильное приложение QiWi. Пользователь полностью завершил регистрацию в сервисе, выполнив все условия, указанные в оферте и согласился тем самым с ее условиями.

В соответствии с пунктом «в» 5.12 публичной оферты об использовании платежного сервиса «Visa QiWI Wallet», пользователь предоставляет оператору сервиса право на совершение голосовых вызовов, а также дает согласие на получение от оператора сервиса (или привлеченного им для указанной цели третьего лица – АО «КИВИ» (ИНН 7707510721)) сообщений по сетям электросвязи, в том числе (но не ограничиваясь) на абонентский номер и/или адрес электронной почты, указанный пользователем при регистрации учетной записи пользователя и/или в качестве реквизита для осуществления платежа, в целях направления сообщений рекламного и информационного характера, в том числе о товарах и услугах, предоставляемых третьими лицами, с возможностью отказаться от получения таких сообщений с использованием сервисной веб-ссылки в тексте сообщений, приходящих на указанный e-mail.

Согласно пункту 2 статьи 437 ГК РФ, содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

В соответствии с пунктом 1 статьи 438 ГК РФ, акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Таким образом, принимая условия оферты, пользователь фактически лишен возможности отказаться от распространения в его адрес рекламы.

Следовательно, навязывание пользователю услуг, прямо не связанных с основным предметом договора, не может рассматриваться в качестве надлежащего согласия абонента на получение рекламной информации.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель. Установлено, что рекламораспространителем является «Киви Банк» (АО) (ИНН 3123011520, место нахождения: 117648, г. Москва, микрорайон Чертаново северное, д. 1А, корп. 1).

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламо-распространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) установлена административная ответственность.

2. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ «Киви банк» (АО) в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в Хабаровское УФАС России:

- пояснения по факту распространения рекламы без согласия абонента;
- договор на оказание услуг связи, заключенный между ООО «Крафт Телеком» и «Киви банк» (АО).

3. «Киви банк» (АО) либо его представителю с надлежащим образом оформленной доверенностью (в том числе в доверенности должно быть указано: номер административного дела (№ 04-5/92), право на подписание протокола об административном правонарушении) явиться 22 сентября 2017 года в 09 часов 00 минут в Хабаровское УФАС России (г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 22) для составления (подписания) протокола об административном правонарушении. В соответствии со статьями 24.2 – 24.4, 25.1, 25.5, 30.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться помощью защитника, выступать на родном языке и пользоваться услугами переводчика, если не владеет языком, на котором ведется производство, обжаловать

постановление по делу.