

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

С <...> ,

члены Комиссии:

Б<...> ,

Б<...>

рассмотрев дело №84-ФАС22-Р/07-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ОАО КБ «Восточный» посредством SMS сообщений на мобильный телефон рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ОАО КБ «Восточный»,

в отсутствие заявителя (уведомлен надлежащим образом),

#### УСТАНОВИЛА:

ОАО КБ «Восточный» своевременно и надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ОАО КБ «Восточный» на заседание Комиссии не явилось, направило ходатайство о рассмотрении дела без его участия.

На основании изложенного Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ОАО КБ «Восточный».

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина о распространении посредством SMS сообщения на мобильный телефон номер <...> <...> рекламной информации, в которой усматриваются признаки нарушения п.1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе». Сообщение содержит следующую рекламную

информацию: «В ОАО «Восточный экспресс банк» глобальное потепление! По кредитам СТАВКИ ТАЮТ на глазах! Спешите! Акция действует до 31 мая! Подробности по т.: 8-800-100-7-100 (доб.2).» (08.05.2014 г. 09:07 (06:07 мск.)).

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – 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. Распространяемая посредством смс-сообщения рекламная информация об услугах ОАО КБ «Восточный», соответствует легальному определению понятия «реклама».

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

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

Абонентский номер <...> <...> выделен заявителю, согласно договору на оказание услуг связи, заключенному с ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее-ОАО «МТС»). На запрос антимонопольного органа ОАО «МТС» сообщило, что SMS-центр, с которого было отправлено рассматриваемое сообщение, принадлежит ему. SMS-центр – это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр имеет собственный уникальный идентификатор-номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. Рассматриваемое сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-центр ОАО «МТС» на абонентский номер <...> <...> с короткого сервисного номера, закрепленного за ООО «СМС сервисы» в рамках заключенного с ним договора №D0501281 от 02.02.2005 (в редакции от 03.12.2013г.). Согласно данному договору ОАО «МТС» (Исполнитель) оказывает ООО «СМС сервисы» (Заказчик) SMS-услуги. Фактом оказания SMS-услуги является доставка SMS-сообщения от оборудования заказчика к SMS-центру исполнителя.

На запрос антимонопольного органа ООО «СМС сервисы» сообщило, что согласно договору на оказание услуг №0110/09-05 от 01.10.2009г., заключенному между ООО «БИФРИ» (Заказчик) и ООО «Айфри» (в настоящее время ООО «СМС сервисы») (Исполнитель), исполнитель обязуется по заданию заказчика посредством комплекса оказывать заказчику услуги, а заказчик обязуется эти услуги принимать и оплачивать. Комплекс-совокупность аппаратно-программных средств, необходимых для оказания исполнителем услуг. Услуги - комплекс услуг, оказываемых исполнителем заказчику по организации передачи SMS-сообщений.

ООО «БИФРИ» (Исполнитель) заключило договор №156 от 01.04.2014г. с ОАО КБ «Восточный» (Заказчик), согласно которому было отправлено рассматриваемое

сообщение. Согласно п.1.1. договора исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги в порядке и объеме, согласованном сторонами в настоящем договоре, приложениях и (или) дополнительных соглашениях к нему, а заказчик обязуется принимать оказанные исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями настоящего договора. Услуги - это услуги по передаче информации в формате SMS-сообщений через SMS-центр исполнителя. В соответствии с п.1.1. приложения №1 к договору исполнитель оказывает заказчику следующие услуги: передача исходящих SMS-сообщений (сообщений заказчика) от SMS-центра заказчика до SMS-центра оператора (с целью последующей передачи абонентам). Стороны согласовали следующие виды сообщений заказчика, передаваемых исполнителем в рамках оказания услуг: информационные сообщения заказчика, передаваемые исполнителем от SMS-центра заказчика через SMS-центр исполнителя до SMS-центра оператора, содержащие информацию обо всех проведенных банковских операциях по счету/пластиковой карте абонента, либо иную информацию. В наименовании отправителя сообщений заказчика данного вида указывается «VOSTOCHNY». В соответствии с п.2.6 указанного договора заказчик обязуется получить согласие абонентов, которым направляются сообщения заказчика, на получение ими таких сообщений в порядке и форме, предусмотренной законодательством Российской Федерации. Согласно п.5.1 договора за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательств по договору стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями настоящего договора. Согласно п.5.4 договора заказчик гарантирует обеспечение соблюдения требований законодательства при обработке персональных данных абонентов в той мере, в которой обеспечение таких требований законодательства может или должно быть исполнено лицом, заключившим соглашение с обладателем персональных данных; обязуется при необходимости представлять исполнителя в отношениях с абонентами по вопросам, связанным с обработкой персональных данных.

ОАО КБ «Восточный» на запрос антимонопольного органа предоставило копию служебной записки о начале действия акции по рассылке. Рассылка предназначалась ушедшим заемщикам. Общество пояснило, что все сообщения направляются тем клиентам Банка, которые дали письменное согласие на получение информации в целях продвижения услуг Банка с помощью средств связи. Информация о телефонном номере +7<...> в Банке отсутствует. Сообщение: «В ОАО «Восточный экспресс банк» глобальное потепление! По кредитам СТАВКИ ТАЮТ на глазах! Спешите! Акция действует до 31 мая! Подробности по т.: 8-800-100-7-100 (доб.2).» было отправлено на номер заявителя ошибочно.

Таким образом, с учетом того, что ОАО КБ «Восточный» не представило согласие абонента на получение рекламного смс-сообщения, и на основании имеющихся документов, установлено, что смс-сообщение распространено с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространителем является ОАО КБ «Восточный».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем является ОАО КБ «Восточный» (ИНН2801015394).

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 рекламу «В ОАО «Восточный экспресс банк» глобальное потепление! По кредитам СТАВКИ ТАЮТ на глазах! Спешите! Акция действует до 31 мая! Подробности по т.: 8-800-100-7-100 (доб.2).», распространенную посредством смс-сообщения ОАО КБ «Восточный», ненадлежащей.
2. Признать рекламораспространителя ОАО КБ «Восточный» нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ОАО КБ «Восточный» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для возбуждения в отношении ОАО КБ «Восточный» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена **07 августа 2014 года**.

Решение изготовлено в полном объеме **13 августа 2014 года**.

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

### **ПРЕДПИСАНИЕ №107**

#### **о прекращении нарушения законодательства**

#### **Российской Федерации о рекламе**

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

С<...>,

члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

на основании своего решения от 07 августа 2014г. по делу № 84-ФАС22-Р/07-14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ОАО КБ «Восточный», поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО КБ «Восточный» **в пятнадцатидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы посредством смс-рассылки абоненту телефона номер <...> <...> без получения предварительного согласия абонента.

2. ОАО КБ «Восточный» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 01 сентября 2014 года.**

Ответственность за невыполнение в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе предусмотрена пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.