

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/29-2017

16 мая 2017 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, врио заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-06/29-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Публичным акционерным обществом «Восточный экспресс банк» (далее - ПАО КБ «Восточный») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие законного представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ПАО КБ «Восточный», извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заинтересованного лица - ООО «Т2 Мобайл», извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступили заявления гражданина <...> (вх. № 859э от 06.02.2017, вх. № 1401э от 20.02.2017, вх. № 1854 от 07.03.2017) по фактам направления:

- 04.02.2017 в 10:19 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: «Февраль-это время перемен! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» от абонента, имеющего обозначение **vostbank.ru**, смс-центр: **+79043490004**;

- 18.02.2017 в 10:09 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «Февраль - это время перемен! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» от абонента, имеющего обозначение **vostbank.ru**, смс-центр: **+79043490004**;

- 04.03.2017 в 10:54 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «Весна - это пора обновления! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» от абонента, имеющего обозначение **vostbank.ru**, смс-центр: **+79043490004**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью смс-сообщений без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В ответах на запрос Омского УФАС России Омским филиалом ООО «Т2 Мобайл» была представлена следующая информация:

- (вх. № 104э/ДСП от 20.02.2017): «...**04.02.2017г. в 07:19** (UTC+3 Московское время) рассылку смс-сообщения абоненту <...> от отправителя «vostbank.ru» через смс-центр нашей компании осуществляла компания ООО «ДЭНИ КОЛЛ», с которой заключен Договор № 389/SMS-BULK от 01.08.2016 г. (Приложение №1)...»;

- (вх. № 128э/ДСП от 03.03.2017): «...**18.02.2017г. в 07:09** (UTC+3 Московское время) рассылку смс-сообщения абоненту <...> от отправителя «vostbank.ru» через смс-центр нашей компании осуществляла компания ООО «ДЭНИ КОЛЛ», с которой заключен Договор № 389/SMS-BULK от 01.08.2016 г. (Приложение №1)...»;

- (исх. № 79/04 от 04.07.2017): «...**04.03.2017г. в 07:54** (UTC+3 Московское время) рассылку смс-сообщения абоненту <...> от отправителя «vostbank.ru» через смс-центр нашей компании осуществляла компания ООО «ДЭНИ КОЛЛ», с которой заключен Договор № 389/SMS-BULK от 01.08.2016 г. (Приложение №1)...».

Согласно пояснениям ООО «ДЭНИ КОЛЛ»:

- (вх. № 2036э от 15.03.2017): «...указанное смс-сообщение на <...> с текстом «Февраль-это время перемен! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» было отправлено **04.02.2017г.** через клиентский доступ, предоставленный по договору с ООО «СМС Трафик» № 105/SMS от 01.11.2016 г. между компанией ООО «СМС Трафик» и ООО «ДЭНИ КОЛЛ», по которому был предоставлен сервис для отправки смс для клиентов ООО «СМС Трафик»...»;

- (вх. № 2037э от 15.03.2017): «...смс-сообщение на <...> с текстом «Февраль - это время перемен! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» было отправлено **18.02.2017г.** через клиентский доступ, предоставленный по договору с ООО «СМС Трафик» № 105/SMS от 01.11.2016 г. между компанией ООО «СМС Трафик» и ООО «ДЭНИ КОЛЛ», по которому был предоставлен сервис для отправки смс для клиентов ООО «СМС Трафик»...»;

- (вх. № 2754э от 10.04.2017): «...указанное смс-сообщение на <...> с текстом «Весна - это пора обновления! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» было отправлено **04.03.2017г.** через клиентский доступ, предоставленный по договору с ООО «СМС Трафик» № 105/SMS от 01.11.2016 г. между компанией ООО «СМС Трафик» и ООО «ДЭНИ КОЛЛ», по которому был предоставлен сервис для отправки смс для клиентов № 105/SMS от 01.11.2016 г....».

На запрос Омского УФАС России ООО «СМС Трафик» пояснило (вх. № 2838 от 11.04.2017): «... На абонентский номер <...> **04.02.2017 года в 10.19 и 18.02.2017 в 10.09** были направлены SMS-сообщения. Инициатором рассылки данного SMS - Сообщения является ПАО КБ «Восточный».

В соответствии с договором № 354/15 от 01.07.2015 года (далее - Договор), заключенным между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ПАО КБ «Восточный» (Заказчик), Исполнитель по заданию Заказчика оказывает последнему услуги доступа к Системе, обеспечивающей обработку, отправку Сообщений и организацию их взаимодействия между Заказчиком и Абонентом...».

В ответе от 18.04.2017 исх. № 134-17 ООО «СМС Трафик» сообщило: «...На абонентский номер <...> **04.03.2017 года в 10.54** было направлено SMS-сообщение. Инициатором рассылки данного SMS - Сообщения является ПАО КБ «Восточный»...».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ПАО КБ «Восточный» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на запрос Омского УФАС России ПАО КБ «Восточный» была представлена следующая информация (вх. № 3742э от 12.05.2017): «...Относительно рассылки смс - сообщения на тел. номер <...> поясняем, что **согласие абонента отсутствует**.

Направление смс-сообщений, носящих информацию о продуктах Публичного акционерного общества «Восточный экспресс банк» (далее по тексту — Банк), осуществляется с помощью электронных сервисов операторов подвижной связи, тем абонентам, которые являются либо являлись клиентами Банка, при наличии письменного согласия данных лиц на получение информации в целях продвижения услуг Банка с помощью средств связи.

Смс-сообщение с текстом: «Февраль - это время перемен! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный» тел. 8-800-100-7-100.» было запланировано и предназначалось для направления для клиентов Банка, предоставивших письменное согласие на получение.

В результате проведенного внутреннего расследования установлено, что информация о телефонном номере <...> в базе номеров клиентов банка отсутствует.

Таким образом, предполагаем, что при направлении указанного смс-сообщений, произошел технический сбой и смс-сообщение было ошибочно направлено Банком на указанный телефонный номер.

В настоящем случае отправка совершена ошибочно в связи с технической ошибкой на номер абонента, не являющегося клиентом Банка...».

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, положения договора № 354/15 от 01.07.2015, заключенного между ООО «СМС Трафик» и ПАО КБ «Восточный», пояснения ПАО КБ «Восточный», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ПАО КБ «Восточный» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством смс-сообщений в адрес <...> (абонента <...>).

Одновременно в ответе от 12.05.2017 ПАО КБ «Восточный» сообщило, что «...**в настоящее время рассылка сообщений на данный номер прекращена - телефонный номер исключен из реестра отправки сообщений для осуществления смс - рассылки...**».

Учитывая, что нарушение законодательства при распространении рекламы посредством радиотелефонной связи в адрес гражданина <...> (абонента <...>) прекращено в добровольном порядке, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод об отсутствии необходимости в выдаче ПАО КБ «Восточный» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 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 действия ПАО КБ «Восточный», выразившиеся в направлении в адрес <...> (абонента <...>) смс - сообщений: «Февраль-это время перемен! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» и «Весна - это пора обновления! Продолжаем одобрять кредиты под 15% годовых! ПАО КБ «Восточный», тел. 8-800-100-7-100» без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО КБ «Восточный» не выдавать, в связи с удалением телефонного номера <...> (абонента <...>) из смс-рассылки ПАО КБ «Восточный».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 16 мая 2017 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>