

РЕШЕНИЕ

08 июля 2015 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель

Комиссии: <...> – вр.и.о заместителя руководителя Управления - начальника отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены

Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 36-2015 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») по факту распространения рекламы от отправителя под буквенным обозначением «RUSSLAVBANK» без предварительного согласия абонента +7-919-332-24-44, в отсутствие представителя ЗАО «СмартКардЛинк», надлежащим образом уведомленного,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области обратилось физическое лицо с заявлением о поступлении 01 марта 2015 года на телефонный номер <...> СМС-сообщения с рекламой: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно <...> или по коду <...> на ruslavbank.ru/sp» от отправителя под буквенным обозначением «RUSSLAVBANK» через СМС-центр <...> без предварительного согласия абонента.

Из заявления следует, что телефонный номер <...> обслуживается оператором сотовой связи ОАО «МТС».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номер <...> также входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «МТС», которое сообщило, что буквенный номер «RUSSLAVBANK» выделен ЗАО «СмартКардЛинк» в рамках агентского договора № D140755872 от 08.12.2014.

На запрос Челябинского УФАС России ЗАО «СмартКардЛинк» письменно

пояснило, что управление СМС-рассылкой осуществлялось на стороне ООО «Импульс», по состоянию на 08.07.2014 предварительное согласие абонента <...> на данную рассылку получено не было. Из материалов дела следует, что заказчиком данной рассылки является ООО «Импульс», в результате последовательно заключенных сделок: договор № 010413 от 01.04.2013, договор на оказание услуг по передаче смс-трафика посредством программы исполнителя № 03/112 от 07.03.2012, договор оказания услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных № 62/14 от 15.02.2014.

Рассмотрение материалов дела приводит к следующим выводам.

01 марта 2015 года на телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам одобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт! Подробно <...> или по коду <...> на ruslavbank.ru/sp» от отправителя под буквенным обозначением «RUSSLAVBANK».

Отправителем указанного СМС-сообщения является ЗАО «СмартКардЛинк», что подтверждается агентским договором № D140755872 от 08.12.2014, заключенным между ОАО «МТС» и ЗАО «СмартКардЛинк», которое взяло на себя обязательство по реализации комплекса мероприятий по обеспечению оказания услуг заказчикам рассылки.

Согласно пункту 3.3.3 представленного агентского договора ЗАО «СмартКардЛинк» принимает на себя обязательство: до начала оказания услуг обеспечить получение от заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласий от пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи. В случае направления пользователям рекламных сообщений, также обеспечить получение от заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласия от пользователей на получение ими рекламных сообщений, направляемых по сетям электросвязи. Согласие пользователей на рекламу по сети электросвязи и на рассылку по сети подвижной связи должно быть выражено посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих пользователя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рекламных сообщений и сообщений согласно пункту 22.1 статьи 2 Федерального закона «О связи».

Согласно договору № 62/14 от 15.02.2014 заказчиком указанной рассылки является ООО «Импульс». Таким образом, ЗАО «СмартКардЛинк» приняло обязанность по обеспечению получения от заказчиков рассылки документального подтверждения/письменных гарантий о наличии согласия от пользователей на получение ими рекламных сообщений, направляемых по сетям электросвязи и должно было получить документальное подтверждение о его наличии до направления рекламного сообщения пользователю.

ЗАО «СмартКардЛинк» не представлено предварительного согласия абонента <...>, письменных гарантий о наличии такого согласия от абонента <...>, либо иных доказательств, подтверждающих направление спорного СМС-сообщения с согласия абонента <...>.

Таким образом, доказательств об исполнении ЗАО «СмартКардЛинк»

обязательства по получению от заказчиков рассылки документального подтверждения о наличии согласия от пользователей на получение ими рекламных сообщений не получено.

Довод ЗАО «СмартКардЛинк» о том, что ответственность за рассылку рекламного сообщения лежит на ООО «Импульс», не принят во внимание Комиссией, поскольку согласно агентскому договору № D140755872 от 08.12.2014 ЗАО «СмартКардЛинк» приняло на себя обязательство по доставке рекламных и иных сообщений от заказчиков, в рамках договора № 010413 от 01.04.2013 ЗАО «СмартКардЛинк» также приняло на себя обязательство по оказанию услуг информационного, технологического обеспечения, обработке и отправке сообщений заказчика. Доказательства, подтверждающие передачу принятого ЗАО «СмартКардЛинк» обязательства по доставке сообщений заказчиков иным лицам, в материалах дела отсутствуют.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

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

На основании пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем указанной рекламы является ЗАО «СмартКардЛинк» как лицо, осуществившее распространение 01 марта 2015 года рекламы путем отправки СМС-сообщения абоненту <...> с использованием сетей электросвязи.

Таким образом, действия ЗАО «СмартКардЛинк» по рассылке рекламного сообщения без получения предварительного согласия абонента привели к нарушению части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно пункту 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

В связи с тем, что спорное СМС-сообщение с рекламой направлено абоненту номера <...> однократно, что подтверждается детализацией предоставленных услуг связи, необходимость в выдаче ЗАО «СмартКардЛинк» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

отсутствует.

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 ненадлежащей рекламу: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт! Подробно <...> или по коду <...> на ruslavbank.ru/sp», распространенную 01 марта 2015 года ЗАО «СмартКардЛинк» с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, поскольку нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ЗАО «СмартКардЛинк» и его должностного лица.

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