

ЗАО «СмартКардЛинк»
125190, г.Москва,
Ленинградский проспект,
д.80, корп.37
sel-support@smartcardlink.ru

<...>

ОАО «Московский кредитный банк»
107045, Москва, Луков
переулок,
д. 2, стр. 1

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

(Извлечение)

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

17 марта 2015 года

г.Белгород

Резолютивная часть решения Комиссии оглашена 16.03.2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель: <...>. - руководитель управления;

члены комиссии: <...><...>. - заместитель начальника отдела; <...>. - главный специалист- эксперт, рассмотрев дело №012-16-РЗ по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного сообщения на номер <...> без предварительного согласия абонента, возбужденное в отношении ЗАО «СмартКардЛинк», ОАО «Московский кредитный банк» по заявлению <...> в отсутствие заявителя, в отсутствие представителя ЗАО «СмартКардЛинк», в отсутствие представителя ОАО «Московский кредитный банк» (ходатайство в материалах дела),

У С Т А Н О В И Л А:

ФАС России на основании Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508, передала в Белгородское УФАС России для рассмотрения по существу обращение <...>. о распространении рекламы по сетям электросвязи в нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В своем заявлении абонент <...>. указывает о получении на мобильный телефон <...> 28.10.2015 в 17:28 с номера МКВ, через SMS-центр <...> нежелательного СМС-сообщения следующего содержания: *«выдаем кредит за 1 визит по двум документам. Подробнее: 8495 777 48 88, mkb.ru ОАО «Московский кредитный банк» не оферта».*

В качестве доказательства распространения указанной рекламы, заявителем представлена фотография (скриншот) с экрана телефона.

Заявитель сообщает, что согласие на получение указанной рекламы не давал.

Рассмотрев обращение <...>. и полученную на запрос Белгородского УФАС России от ПАО «МТС» информацию, установлено следующее.

Полученная на номер <...> информация *«выдаем кредит за 1 визит по двум документам. Подробнее: 8495 777 48 88, mkb.ru ОАО «Московский кредитный банк» не оферта»* является рекламой, т.к она в соответствии с понятиями, данными в статье 3 ФЗ «О рекламе» адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке.

В соответствии с ч.1 ст.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.

Согласно сведениям, содержащимся в обращении <...>., согласие на получение рекламы он не давал.

Из представленной ПАО «МТС» информации следует, что абонентский номер <...> принадлежит <...>. Факт поступления на абонентский номер <...> .10.2015 в 17:28 с номера sms-сообщения подтвержден детализацией услуг по номеру <...>. Sms-сообщение полученное абонентом было направлено с номера +7 916 896 03 90, являющегося номером SMS-центра ПАО «МТС». SMS-Центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет

собственный уникальный идентификатор - номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS- центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений. По итогам анализа отчетов доставки SMS-сообщений с сервисных платформ ПАО «МТС» было установлено, что указанное в обращении SMS-сообщение с буквенным идентификатором «МКВ» поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> от ЗАО «СмартКардЛинк» (далее- ЗАО «СКЛ») в рамках агентского договора № D140755872 от 08.12.2014. По условиям Договора Агент-ЗАО «СКЛ» по поручению и за счет Принципала-ПАО «МТС» обязался от своего имени совершать юридические и фактические действия по оказанию услуг Заказчикам SMS-рассылки: осуществлять поиск Заказчиков рассылки, осуществлять заключение договоров на оказание услуг по SMS-рассылке, (п. 2.1.2. Договора), обеспечивать доступ Заказчикам рассылки к SMS- центру Принципала. По условиям Договора Агент самостоятельно заключает договоры с заказчиками рекламы, то есть ПАО «МТС» не имеет возможности проконтролировать содержание данных договоров, права и обязанности по таким договорам возникают непосредственно у Агента и Заказчика рекламы. При этом ПАО «МТС» рекомендовало Агенту предъявлять определённые требования к Заказчику рассылки при заключении указанных договоров. В частности, согласно п. 1.3, п.1.4 Приложения № 6 к Договору Заказчик рассылки должен гарантировать Агенту, что SMS-сообщения будут направляться только тем пользователям, которые дали Заказчику рассылки предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение рекламы или информационных SMS-рассылок по сетям электросвязи. Согласно п.п. 1.2, 1.3. Приложения №1 к Договору именно оборудование Агента формирует одно или несколько SMS-сообщений и обращается к SMS-центру Принципала с указанием MSISDN Пользователя, которому необходимо доставить SMS-сообщения. Оборудование Принципала лишь передает SMS-сообщение на номер Пользователя с момента получения SMS-сообщения от Оборудования Агента. Действуя в качестве оператора связи, ПАО «МТС» обязано передавать с помощью своей сети любые SMS-сообщения безотносительно к тому, кто их отправляет и кому они направлены. В соответствии с положениями ст. 63 ФЗ от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» ПАО «МТС» не контролирует содержание передаваемых с использованием своей сети связи SMS- сообщений и, следовательно, не может гарантировать абоненту блокировку входящих SMS-сообщений с предложениями рекламного характера других абонентов или третьих лиц.

Т.о., согласно сведениям, представленным ПАО «МТС» рекламораспространителем поступившего на номер <...> нежелательного СМС-сообщения является ЗАО «СмартКардЛинк».

Из представленной ЗАО «СмартКардЛинк» информации следует, что согласно договора №010413 от 01.04.2013, Общество оказывает ООО «СМС Трафик» услуги по приему сообщений, их обработке на SMSC Оператора для передачи пользователям информационных SMS-сообщений. Согласно пояснениям ООО «СМС Трафик» инициатором рассылки вышеуказанного SMS-сообщения является ОАО «Московский кредитный банк».

Из представленных в материалы дела объяснений ОАО «Московский кредитный банк» следует, что согласно сведений, указанных в заявлении-анкете физического

лица на получение кредита от 20.06.2013, номер <...> указан как контактный.

Предварительное согласие Клиента на получение информации о продуктах и услугах Банка посредством направления sms-уведомлений на указанный Клиентом телефон, также подтверждается Анкетой. Согласие выразилось путем проставления Клиентом соответствующей отметки (подчеркивание) в поле «Информация правового характера», предназначенном для дачи согласия на получение sms-уведомлений.

Комиссия, проанализировав материалы дела, приходит к следующим выводам.

В соответствии с п1 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

Таким образом, sms-сообщение, поступившее 28.10.2015 в 17:28 заявителю <...>. на мобильный телефон <...>, «выдаем кредит за 1 визит по двум документам. Подробнее: 8495 777 48 88, mkb.ru ОАО «Московский кредитный банк» не оферта» является рекламой

В соответствии с ч.1 ст.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.

Клиент банка, указав номер <...> как контактный телефон и проставив соответствующую отметку в поле «Информация правового характера», предназначенном для дачи согласия на получение sms-уведомлений, дал свое согласие на получение уведомлений банка.

До настоящего времени абонент, использующий абонентский номер <...> какими-либо заявлениями, содержащими отказ от получения рекламы, в адрес Банка не обращался.

Таким образом, из материалов дела следует, что согласие заявителя на получение информации рекламного характера было получено при заключении кредитного договора, и, соответственно SMS-сообщение направлено с соблюдением требований законодательства о рекламе.

Заявитель на рассмотрение дела не явился. Письменных пояснений и иных доводов, основанных на доказательственной базе, опровергающих позицию рекламораспространителя, в материалы рассматриваемого дела не представил.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к мнению о неподтверждении в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» при распространении на номер <...> SMS-сообщения.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 012-16-РЗ прекратить.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>