

РЕШЕНИЕ

«08» июля 2015г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии: Кухарской Н.Е. - руководителя управления;
Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

Членов Комиссии: Даниловой М.И. - специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

рассмотрев дело № 50/Р-2015, возбужденное в отношении Закрытого акционерного общества «СмартКардЛинк» (ИНН 7734198004, юридический адрес: 125190, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 80, корп. 37, далее по тексту – ЗАО «СмартКардЛинк») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

25.03.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <.....> (вх. № 1082э от 25.03.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания:

- 22.03.2015г. в 15 часов 58 минут: «Zashitite zarplatu, oformite Dohodnuyu kartu! 16% godovyh na ostatok – ezemesyachno, zastrahovano ASV. 88002004248 RUSSLAVBANK» от абонента Ruslavbank (смс – центр 8-916-896-03-90).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «МТС» (исх. № С 301/01364 от 10.04.2015г.), следует, что ОАО «МТС» не формировало и не согласовывало ни сам текст вышеуказанного смс – сообщения, ни список рассылки и не предпринимало никаких действий, направленных на организацию распространения смс – сообщения. Указанное смс – сообщение было направлено с смс – центра 8-916-896-03-90, являющегося номером ОАО «МТС».

Проанализировав отчеты по доставкам смс – сообщений с сервисных платформ

ОАО «МТС», участвующих в отправке смс – сообщений до конечных абонентов ОАО «МТС» установило, что смс – сообщение с буквенным идентификатором Russlavbank поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с короткого сервисного номера 1422, выделенного ЗАО «СмартКардЛинк» в рамках договора № D140755872 от 08.12.2014г., заключенного между ОАО «МТС» и ЗАО «СмартКардЛинк».

По условиям указанного договора ОАО «МТС» оказывает ЗАО «СмартКардЛинк» комплекс услуг по передаче, приему и обработке смс – сообщений справочно-информационного характера. ЗАО «СмартКардЛинк» формирует одно или несколько коротких смс – сообщений и обращается к оборудованию ОАО «МТС» с указанием MSISD пользователя, к которому необходимо доставить смс – сообщение. ОАО «МТС» передает уже сформированное ЗАО «СмартКардЛинк» смс – сообщение. ОАО «МТС» также вменило ЗАО «СмартКардЛинк» обязанность до начала оказания услуг обеспечить получение от заказчиков рассылки документальное подтверждение о наличии согласия от пользователя на получение коротких текстовых смс – сообщений.

16.04.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 50/Р-2015 в отношении ЗАО «СмартКардЛинк» и назначено к рассмотрению на 13.05.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «СмартКардЛинк» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.05.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «СмартКардЛинк» (исх. № 14/03 от 30.04.2015г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Импульс» (далее по тексту – ООО «Импульс»). ООО «Импульс» инициировало рассылку смс – сообщения на основании договора № 62/14 от 15.02.2014г., заключенного между ООО «Импульс» и обществом с ограниченной ответственностью «ЭЦК» (далее – ООО «ЭЦК»). В рамках данного договора ООО «Импульс» предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс – сообщений. Вся модерация и управление смс – рассылкой осуществляются на стороне ООО «Импульс».

ООО «ЭЦК» использует программно-аппаратный комплекс, принадлежащий обществу с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее – ООО «СМС Трафик») в рамках договора № 03/12 от 07.03.2012г., заключенного между ООО «ЭЦК» и ООО «СМС Трафик». ЗАО «СмартКардЛинк» в рамках договора № 010413 от 01.04.2013г., заключенного с ООО «СМС Трафик», оказывает услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта ООО «СМС Трафик», включая оказание услуг по приему от ООО «СМС Трафик» смс – сообщений, их обработке и отправке на SMSC оператора для передачи пользователям смс – сообщений.

По условия договора № 62/14 от 15.02.2014г., обязанностью ООО «Импульс» является получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений с информацией ООО «Импульс» письменное согласие на получение таких смс – сообщений, направить на мобильный телефон абонента смс – сообщение, информирующее о согласии на получение смс – сообщений, а также контактную информацию ООО «Импульс»). Ответственность за содержание смс –

сообщений несет ООО «Импульс».

13.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 50/P-2015 в отсутствие представителя ЗАО «СмартКардЛинк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 50/P-2015.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ЗАО «СмартКардЛинк») надлежащим (ООО «Импульс», юридический адрес: 109202, г. Москва, ул. Басовская, д. 8, оф. IV, ком. 1, ИНН 7721809369).

Определением от 13.05.2015г. рассмотрение дела № 50/P-2015 было отложено на 10.06.2015г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Импульс», ЗАО «СмартКардЛинк» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.06.2015г. на рассмотрение дела № 50/P-2015 представитель ООО «Импульс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Импульс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 10.06.2015г. рассмотрение дела № 50/P-2015 было отложено на 08.07.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Импульс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Импульс» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

08.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 50/P-2015 в отсутствие представителя ООО «Импульс».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер <.....> направлялась реклама посредством смс - сообщения следующего содержания:

- 22.03.2015г. в 15 часов 58 минут: «Zashitite zarplatu, oformite Dohodnuyu kartu! 16% godovyh na ostatok – ezemesyachno, zastrahovano ASV. 88002004248 RUSSLAVBANK» от абонента Russlavbank (смс – центр 8-916-896-03-90).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на номер <.....> абонент не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

В нарушение данной правовой нормы абонент Russlavbank - ООО «Импульс» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания: «Zashitite zarplatu, oformite Dohodnuyu kartu! 16% godovyh na ostatok – ezemesyachno, zastrahovano ASV. 88002004248 RUSSLAVBANK» без согласия абонента (<.....>) (22.03.2015г. в 15 часов 58 минут).

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Импульс» на основании договора № 62/14 от 15.02.2014г., заключенного с ЗАО «СмартКардЛинк», в соответствии с условиями которого обязанностью ООО «Импульс» является получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений с информацией ООО «Импульс» письменное согласие на получение таких смс – сообщений, направить на мобильный телефон абонента смс – сообщение, информирующее о согласии на получение смс – сообщений, а также контактную информацию ООО «Импульс»). Ответственность за содержание смс – сообщений несет ООО «Импульс».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Импульс» (юридический адрес: 109202, г. Москва, ул. Басовская, д. 8, оф. IV, ком. 1, ИНН 7721809369) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Выдать ООО «Импульс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ЗАО «СмартКардЛинк» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, как лицу имеющему возможность устранить нарушение законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 13 июля 2015 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Председатель Комиссии:

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

М.И. Данилова