

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/82-2015

17 ноября 2015 года

город Омск

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

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России, члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/82-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Публичного акционерного общества «Совкомбанк» (далее - ПАО «Совкомбанк») 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 «Совкомбанк» (ИНН 4401116480, зарегистрированному по адресу: 156000, г. Кострома, проспект Текстильщиков, д. 46), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие заинтересованного лица - ООО «Моби Сервис» (ИНН 7743600307, местонахождение: 125581, г. Москва, ул. Фестивальная, д. 14-108), извещенного надлежащим образом,

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявления гражданина <...> по факту направления его абонентский номер <...> 21.06.2015 (ориентировочно в 12 часов 21 минуту) SMS-сообщения рекламного характера: «*Нужны деньги? Звоните в Совкомбанк по тел. 8-800-100-0660*».

В качестве отправителя вышеуказанного SMS-сообщения указан **Sovcombank**, номер sms-центра «+79168960390».

По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено на его абонентский номер без предварительного согласия получателя рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонентов на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru) номер sms-центра «+79168960390» закреплен за ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (Москва и Московская область).

Согласно ответу ОАО «Мобильные ТелеСистемы» от 02.07.2015 №С08/0505/КТБ/95и: «...По результатам проверки обстоятельств, указанных в тексте запроса, установлено, что SMS-сообщение «Нужны деньги? Звоните в Совкомбанк по тел. 8-800-100-0660» поступили на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» +7916-896-03-90 на абонентский номер <...> от ООО «Крафт Телеком» (Юридический адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, дом 24, стр. 1, офис 306 А, ИНН 7718828562), в рамках заключенного с ним агентского Договора № D140755140 от 01 декабря 2014 г....».

В ответ на запрос Омского УФАС России ООО «Крафт Телеком» представило следующие пояснения (вх. №8539 от 16.09.2015): «...ООО «Крафт Телеком» не отправляет рекламные и информационные сообщения, а только предоставляет техническую возможность, канал связи по согласованным сторонами протоколам для отправки сообщений заключая типовые договора с третьими лицами.

ООО «Крафт Телеком» и ООО «Моби сервис» заключен договор № 34 от 01.08.2011 г, согласно которого ООО «Моби сервис» самостоятельно создает и отправляет смс-сообщения абонентам используя свое оборудование через канал связи предоставленный ООО «Крафт Телеком». Отправка указанного в запросе смс-сообщения 21.06.2015 в 12:21 на номер <...> была осуществлена исключительно в рамках исполнения данного договора...».

Из информации, представленной ООО «Моби Сервис» № 26 от 05.10.2015 следует, что «... смс-сообщение: «Нужны деньги? Звоните в Совкомбанк по тел. 8-800-100-0660», полученное абонентом 21.06.2015 г. в 12:21 на его телефонный номер <...> <...>, была осуществлена исключительно в рамках исполнения Договора № 57/М от 18.03.2015 г., заключенного ООО «Моби Сервис» с ПАО «Совкомбанк».

Согласно подписанного между ООО «Моби Сервис» (далее по тексту Исполнитель или Общество) и ПАО «Совкомбанк», далее по тексту «Заказчик», ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет Заказчик; согласно п.11 договора у заказчика подразумевается наличие согласия абонента на получение сообщения по сетям электросвязи.

Исполнителем предоставлена только техническая возможность для отправки составленных и отправляемых Заказчиком сообщений, по которым ответственность несет Заказчик)...».

Из информации, представленной ПАО «Совкомбанк» № 1133 от 11.11.2015 следует, что «...29.02.2012 года < ... > оставил онлайн-заявку на сайте Банка www.sovcombank.ru . При этом в заполненной заявке <...> предоставил Банку согласие на обработку персональных данных. Однако при переходе Банка на новую версию программного обеспечения часть данных в заполненной заявке обнулилась, восстановить их не удалось (прилагаем содержание файла с сохраненными данными). После выявления данного факта персональные данные <...> были удалены из программного обеспечения и смс-рассылки....».

Согласно пункту 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 согласие абонента на получение смс-рекламы может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

По мнению Комиссии Омского УФАС России, сведения (онлайн-заявка), представленные ПАО «Совкомбанк» в качестве доказательств согласия заявителя на получение им смс-рекламы, не являются достаточными для идентификации и подтверждения волеизъявления <...> на получение рекламы от ПАО «Совкомбанк».

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии ее согласия на получение рекламы, непредставление ПАО «Совкомбанк» доказательств, подтверждающих согласие <...> на получение смс-рекламы, положения договора № 57/М от 18.03.2015, заключенного между ООО «Моби Сервис» и ПАО «Совкомбанк», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ПАО «Совкомбанк» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством смс-сообщения в адрес абонента <...>.

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 рекламу *«Нужны деньги? Звоните в Совкомбанк по тел. 8-800-100-0660»*, направленную ПАО «Совкомбанк» посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...>, ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО «Совкомбанк» не выдавать, в связи с удалением персональных данных <...> из программного обеспечения и смс-рассылки ПАО «Совкомбанк».
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 17 ноября 2015 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

