

РЕШЕНИЕ по делу № 06-10.1/47-2016 06 сентября 2016 года город Омск Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/47-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рас-пространения Публичным акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» (далее - ПАО «ВымпелКом») 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 заявителя <...>, извещенного надлежащим образом, в отсутствие законного представителя лица, в действиях которого содержатся при-знаки нарушения законодательства о рекламе, – - публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом») (ИНН 7713076301, местонахож-дение: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, дом 10, стр. 14), извещенного надлежащим образом, в присутствии <...> (доверенность от 01.09.2016 № 274/16), в отсутствие представителя публичного акционерного общества «Восточный экс-пресс банк» ПАО КБ «Восточный» (ИНН 2801015394, местонахождение: 675000, Амур-ская область, город Благовещенск, переулок Святителя Иннокентия, дом 1), извещенного надлежащим образом, УСТАНОВИЛА: В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гр. <...>по факту направления 06.07.2016 в 15:02 часов (по омскому времени) на его абонентский но-мер + <...> SMS-сообщения рекламного характера: «Строите планы на лето? Отличное решение от ПАО КБ «Восточный»: кредит «Сезонный» по ставкам 2015 года! Подробности goo.gl/oi95a0», отправитель указан «VOSTOCHNY» (SMS-центр +79037011111). По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия на его получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Фе-дерального закона «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, под-вижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согла-сия абонента или адресата на получение рекламы. При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать на-личие согласия абонента 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 +79037011111 принадлежит номерной емко-сти, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО «ВымпелКом» (г. Москва). На запрос Омского УФАС России Омским филиалом ПАО «ВымпелКом» представ-лена информация (вх. № 448/ДСП от 25.07.2016), из которой следует, что указанное в за-просе SMS-сообщение, поступившее на абонентский номер <...> с текстом отправителя «VOSTOCHNY», было направлено с SMS-центра +79037011111 в рамках дополнительного соглашения № 11 к договору об оказании услуг «Билайн» № 476378142 от 20.09.2013, за-ключенного между ПАО «ВымпелКом» и Публичным акционерным обществом «Вос-точный экспресс банк» (ПАО КБ «Восточный»). В соответствии с пунктом 5.2. дополнительного соглашения абонент (ПАО КБ «Вос-точный») самостоятельно определяет содержание коротких текстовых сообщений. Або-нент обеспечивает соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации и редакционной политики «Билайн» при формировании текста коротких тек-стовых сообщений и гарантирует, что короткие текстовые сообщения не содержат инфор-мации, распространение которой запрещено действующим законодательством, в том числе Федеральным законом о рекламе, за что ПАО КБ «Восточный» и несет ответственность. Определением от 27 июля 2016 года Омским УФАС России в

отношении ПАО КБ «Восточный» по вышеуказанному факту было возбуждено дело № 06-10.1/47-2016 по при-знакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Из пояснений ПАО КБ «Восточный» следует, что «...Относительно рассылки смс сообщения на тел. номер абонента +<...> от 06/07/2016г. в 15:02, СМС центр 79037011111, поясняем, что сообщение направлено в рамках Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 476378142 от 20/09/2013г, заключённого между ПАО КБ «Восточный» (Абонент) и ПАО «ВымпелКом» (Оператор), а также Дополнительного соглашения к данному Договору № 11. Согласно данного Договора, Оператор - ПАО «ВымпелКом», Би-лайн, обязуется оказывать, а Абонент - ПАО КБ «Восточный», обязуется оплачивать услуги по рассылке коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера пользователей услуг подвижной радиотелефонной связи Билайн. Согласно раздела 2 дополнительного соглашения № 11 к указанному Договору, услуги включают в себя рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера Пользователей, профилирование списка Пользователей абонента и/или рассылку текстовых сообщений с применением правил таргетирования списка Пользователей. Таким образом, ПАО КБ «Восточный» определяет текст сообщения для рассылки абонентам. Параметры каждой конкретной рассылки устанавливаются согласно техниче-ского задания. Список абонентов определяется оператором по договору - ПАО «Вымпел-Ком», Билайн. ПАО КБ «Восточный» не обладает сведениями о наличии/отсутствии от абонентов рассылки сообщений согласия на получение рекламы.. С изложенным выше, предварительное согласие абонента тел. номер <...> на полу-чение рекламы по факту рассылки смс сообщения 06/07/2016г. в 15:02 не может быть пре-доставлено...». В своих пояснениях от 25.07.2016 ПАО «ВымпелКом» указало следующее: «...Относительно наличия согласия Абонента на получение рекламной информации по-средством направления ему SMS-сообщения, поясняем, что ПАО «ВымпелКом», дейст-вующее на основании выданных лицензий на оказание услуг связи, осуществляет оказание услуг связи гражданам и юридическим лицам в соответствии с требованиями ФЗ №126-ФЗ от 07.07.2003г. «О связи», на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг телефонной связи. Правила оказания услуг телефонной связи утверждаются Правительством Россий-ской Федерации. В силу положений статьи 426 ГК РФ, п. 14 Правил оказания услуг телефонной связи (утв. Постановлением Правительства РФ №1342 от 09.12.2014 г.), Федерального закона «О связи», договор об оказании услуг связи, представляемых ПАО «ВымпелКом» физическим лицам, носит публичный характер. Договор об оказании услуг связи Билайн, заключаемый между ПАО «ВымпелКом» и абонентом, состоит из: - бланка, содержащего учетные данные абонента, сведения о выделенном абоненту номере, заказанных абонентом, услугах, выбранном абонентом тарифном плане и тому по-добных сведений, идентифицирующих абонента и индивидуализирующих условия, на ко-торых будут оказываться услуги связи. - текста публичных условий договора, которые, в соответствии со ст.426 ГК РФ, яв-ляются одинаковыми для всех потребителей. В силу п. 8.13. Условий оказания услуг связи Билайн абонент вправе при заключении Договора или в процессе его исполнения выразить свое согласие или отказ на получение рекламной информации, распространяемой по сетям связи в целях и в случаях, когда необ-ходимость такого согласия предусмотрена нормативно-правовыми актами о рекламе. Со-гласие, выраженное Абонентом на получение рекламной информации в рамках заклю-ченных договоров до вступления в силу настоящей редакции Договора, сохраняет свою силу при введении данной

редакции. Согласие на получение рекламной информации, может быть выражено Абонентом в процессе получения Услуг, в порядке установленном Оператором. Давая согласие на получение рекламной информации, Абонент дает согласие на обработку персональных данных и данных об оказанных Услугах для целей продвижения товаров (работ, услуг), в том числе товаров (работ, услуг) третьих лиц. В случае несогласия Абонента с получением рекламной информации условия настоящего пункта не распространяют свое действие, на взаимоотношения Сторон при условии, что Абонент: - подпишет соответствующее заявление об отказе и направит его в адрес Оператора в период действия Договора, в том числе при принятии изменения условий Договора; - откажется, позвонив на соответствующий телефонный номер <...> Исходя из буквального толкования содержания п. 8.13. Условий оказания услуг связи Билайн абонент при подписании Договора об оказании услуг связи Билайн выражает свое согласие на получение рекламной информации и может отказаться от получения только совершив действия, указанные в данном пункте. 22.01.2012 г. между ПАО «ВымпелКом» и <...> был заключен договор № 425520152 от 22.01.2012 года об оказании услуг связи «Билайн», во исполнение заключенного договора абоненту выделен абонентский номер <...> При подписании указанного договора гражданин РФ <...> выразил согласие на присоединение к Условиям оказания услуг связи Билайн, в том числе и к условию о согласии на получение рекламной информации. Абонентом в момент заключения Договора и в период его исполнения не было совершено действий, направленных на отказ от получения рекламной информации, таким образом: у ПАО «ВымпелКом» имеются законные основания для направления рекламной информации указанному абоненту. Резюмируя вышеизложенное: фактическое формирование SMS-сообщения, указанного в Запросе, осуществлялась ПАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ», ПАО «ВымпелКом» осуществляло только их рассылку абонентам. При этом следует отметить, что при отправке SMS-сообщения содержащего рекламную информацию Абоненту у ПАО «ВымпелКом» имелось согласие данного Абонента на получение рекламной информации, таким образом в действиях ПАО «ВымпелКом» отсутствуют действия, которые бы свидетельствовали, о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе». Бланк Договора об оказании услуг связи «Билайн» с абонентом, которому выделен номер <...> - 960-984-33-11, утрачен, в связи с чем ПАО «ВымпелКом» не имеет возможности представить его заверенную копию». На запрос Омского УФАС России заявителем была представлена копия договора об оказании услуг «Билайн» от 22.01.2012 № 42550152, в котором отсутствуют сведения о том, что гр. <...> выразил свое согласие на получение рекламной информации от ПАО «ВымпелКом». Так, в частности, при заключении вышеуказанного договора <...> выразил свое согласие на проверку представленных сведений в соответствии с подпунктом 4 пункта 3.2 Условий оказания услуг связи «Билайн» (сведения, содержащиеся в учетных данных Абонента, и в затребованных Оператором документах), а также на предоставление сведений в соответствии с подпунктом 6 пункта 3.1 Условий (сведения о заключаемых договорах). В строке «На получение рекламной информации» отсутствует пометка о согласии абонента <...> на получение рекламы от ПАО «ВымпелКом». Учитывая положения договора об оказании услуг «Билайн» от 22.01.2012 № 42550152, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и гр. <...>, положения договора № 476378142 от 20.09.2013, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ПАО КБ «Восточный», пояснения ПАО «ВымпелКом» и ПАО КБ «Восточный», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что рекламораспространителем SMS-сообщения: «Строите планы на лето? Отличное решение от ПАО КБ

«Восточный»: кредит «Сезонный» по ставкам 2015 года! Подробности goo.gl/oi95a0 в адрес гр. <...> является ПАО «ВымпелКом», в связи с чем определением от 16 августа 2016 года по делу № 06-10.1/47-2016 было принято решение о замене лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – с ПАО КБ «Восточный» на ПАО «ВымпелКом». В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе». Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ПАО «ВымпелКом» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы по сетям электросвязи в адрес гр. <...>. 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: «Строите планы на лето? Отличное решение от ПАО КБ «Восточный»: кредит «Сезонный» по ставкам 2015 года! Подробности goo.gl/oi95a0», отправитель указан «VOSTOCHNY», направленную ПАО «ВымпелКом» посредством использования телефонной связи в адрес гр. <...>, ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». 2. Выдать ПАО «ВымпелКом» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. 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 06 сентября 2016 года. ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 06-10.1/47-2016 06 сентября 2016 года г. Омск Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 06.09.2016 по делу № 06-10.1/47-2016 о признании действий публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом»), выразившихся в распространении рекламы по сетям электросвязи в адрес гр. <...> без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ПРЕДПИСЫВАЕТ: 1. ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301, местонахождение: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, дом 10, стр. 14) в срок до 19 сентября 2016 года прекратить распространение рекламы по сетям электросвязи в адрес гр. <...> до получения доказательств его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи. 2. ПАО «ВымпелКом» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 21 сентября 2016 года. В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.