

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЛА № 28-2015

15 июля 2015 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

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

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

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

рассмотрев дело № 28-2015, возбужденное по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» по факту распространении рекламы путем рассылки СМС-сообщений от отправителя без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лицо с заявлением о поступлении 20 ноября 2014 года в 17:44:34 на телефонный номер <...> СМС-сообщения с рекламой: «Вклад «Рекордный» - 11,9% годовых! ОАО УБРиР ubrr.ru/vkl <...>» от отправителя под буквенным обозначением «QIWI CLUB» при отсутствии согласия абонента.

Из заявления следует, что телефонный номер <...> обслуживается оператором сотовой связи ЗАО «Теле2-Челябинск».

Челябинское УФАС России запросило у ЗАО «Теле2-Челябинск» сведения о лицах, которые осуществляют СМС-рассылку от отправителя под буквенным обозначением «QIWI CLUB».

ЗАО «Теле2-Челябинск» сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения осуществило ООО «Инвест Телеком».

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Инвест Телеком» представило сведения о том, что рассылка указанного СМС-сообщения осуществлялась через технические и программные средства ЗАО «Связной Загрузка» по заказу ООО

«СМС Трафик».

По сведениям ООО «СМС Трафик», отправку СМС-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «QIWI CLUB» осуществило ЗАО «КИВИ» на основании договора от 29.01.2014 № 477/13.

В рамках рассматриваемого дела Челябинское УФАС России запросило у ЗАО «КИВИ» доказательства получения предварительного согласия абонента <...> на рассылку ему рекламы от отправителя под буквенным обозначением «QIWI CLUB».

ЗАО «КИВИ» письменно пояснило, что 24.10.2014 через платежный терминал самообслуживания на абонентский номер <...> были внесены денежные средства, совершая платеж, через указанный терминал, абонент принимает условия публичной оферты. Акцептом оферты явились конклюдентные действия, совершенные абонентом при внесении платежа. Своими действиями абонент принял содержащуюся в интерфейсе оферту и выразил свое согласие на получение СМС-сообщений информационного и рекламного характера. Дополнительно ЗАО «КИВИ» сообщило, что программное обеспечение платежных терминалов ЗАО «КИВИ» не позволяет осуществить оплату услуг абонентом без принятия условий оферты.

Рассмотрение материалов дела приводит к следующим выводам.

20 ноября 2014 года на телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой: «Вклад «Рекордный» - 11,9% годовых! ОАО УБРиР ubrr.ru/vkl 88007002370» от отправителя под буквенным обозначением «QIWI CLUB».

Отправителем указанного СМС-сообщения является ЗАО «КИВИ», действовавшее на основании договора № 140711/СРА/СМС/21439 от 11.07.2014, факт направления указанного рекламного сообщения абоненту <...> ЗАО «КИВИ» не оспаривает.

Согласно пункту 2.1 оферты действия клиента по использованию автомата самообслуживания для передачи провайдеру данных о платеже на основе указанных клиентом реквизитов рассматриваются как полный и безоговорочный акцепт оферты исполнителя путем совершения конклюдентных действий в соответствии с п.3 ст.438 ГК РФ. Каждый факт передачи данных о платеже с использованием автомата самообслуживания является отдельной сделкой с исполнителем, совершаемой на указанных в оферте условиях. В случае если в процессе оплаты клиент совершил действия, в результате которых отказался от получения информации, предусмотренной п. 4.5.2 настоящей оферты, акцепт такого клиента распространяется на все положения оферты, за исключением п. 4.5.2.

Пунктом 4.5 оферты предусмотрено, что воспользовавшись услугой, клиент подтверждает свое согласие на обработку сведений об абонентском номере и/или адрес электронной почты, указанные клиентом при оплате услуг, а также о сумме внесенных денежных средств, в том числе: на передачу исполнителем сведений компаниям ЗАО «КИВИ», ООО «КИВИ Международные Процессинговые Сервисы», КИВИ Банк (АО), на передачу компанией ЗАО «КИВИ» сведений ООО «Кредитное бюро Русский Стандарт» и «Тинькофф Кредитные Системы» Банк (ЗАО) для целей оценки платежеспособности клиента на основе анализа сведений, на использование и обработку сведений компаниями

В силу пункта 4.5.2 оферты, воспользовавшись услугой, клиент выражает свое согласие на получение сообщений рекламного и иного характера по сетям электросвязи, в том числе на абонентский номер и/или адрес электронной почты, указанные клиентом при оплате услуг. Клиент согласен с тем, что указанные в настоящем пункте сообщения будут направляться клиенту компаниями ЗАО «КИВИ», ООО «КИВИ Международные Процессинговые Сервисы», КИВИ Банк (АО). В процессе использования автомата самообслуживания клиент вправе отозвать свое согласие на получение рекламы, путем подачи заявки с использованием формы, размещенной в интерфейсе автомата самообслуживания. Подача заявки может быть осуществлена так же по телефонам или на сайте. Направление рекламы будет прекращено на следующий рабочий день с момента получения заявки.

Из материалов дела следует, что клиент, пользуясь услугами терминалов самообслуживания ЗАО «КИВИ», принимает условия содержащейся в нем оферты, в том числе на получение по сетям электросвязи сообщений рекламного и иного характера, при этом клиент не лишен возможности отказа от получения данной рассылки, что предусмотрено пунктом 4.5.2 оферты.

Из содержания пункта 4.5 оферты следует, что абонент дает согласие на получение рекламных сообщений, в том числе финансового характера. Из представленного заявителем материала о поступлении на его телефонный номер <...> СМС-сообщения следует, что сведения, указанные в сообщении, а именно текст: «Вклад «Рекордный» - 11,9% годовых! ОАО УБРП ubrr.ru/vkl <...>», могут быть отнесены к рекламе финансовых услуг, направление представленной информации рекламного характера подтверждено скриншотом сообщения.

Документы, свидетельствующие, что не было получено согласие абонента <...> на направление рекламных сообщений, в том числе финансовых услуг, в момент использования им терминала самообслуживания для оплаты услуг сотовой связи, в материалах дела отсутствуют.

Анализ представленных сведений показывает, что при использовании терминала самообслуживания на экране отражаются условия оферты. При оплате услуг связи абонент должен проявлять определенную степень ответственности за совершение операций в терминалах самообслуживания. Однако заявитель однозначно не указывает, что, производя оплату через терминал самообслуживания, отказался от рассылки сообщений рекламного характера.

Таким образом, документы, что ЗАО «КИВИ» не получило предварительное согласие абонента <...> на направление ему рекламных сообщений, в материалах дела отсутствуют, заявителем не представлено обратного. При таких обстоятельствах дело № 28-2015, возбужденное по факту направления на абонентский номер <...> СМС-сообщения без его предварительного согласия, подлежит прекращению в связи с неподтверждением факта нарушения Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правил) производство по делу может быть прекращено в случае не подтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

производство по делу № 28-2015 прекратить.