

РЕШЕНИЕ

«25» декабря 2014г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя

Комиссии:

Клостер Е.А. -

заместителя 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 № 40/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Бизнес Связь» (юридический адрес: 197136, г. Санкт-Петербург, ул. Гатчинская, 35 лит. А, пом. 10-Н, ИНН 7838460591, далее – ООО «Бизнес Связь») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

06.03.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. 603э от 06.03.2014 г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении 14.02.2014г. в 09 часов 10 минут рекламы посредством смс - сообщения на мобильный телефон (<.....>) через смс - центр +7-916-899-9100 следующего содержания: «Нам хотелось сделать для Вас нечто особенное – и у нас получилось! КРЕДИТ «Семейный» всего за 2 000 рублей в месяц! Узнать подробности или подать заявку на кредит Вы можете по адресу: г. Сланцы, ул. Кирова, д.22 или по т.: 8-800-100-7-100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный» от абонента VOSTOCHNY.

02.04.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 40/Р-2014 в отношении ООО «Бизнес Связь» и назначено к рассмотрению на 25.04.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бизнес Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

25.04.2014г. на рассмотрение дела № 40/Р-2014 представитель ООО «Бизнес Связь» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Бизнес Связь» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.04.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено до 23.05.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бизнес Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.05.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Бизнес Связь» (исх. б/н от 23.04.2014г.), из которых следует, что между ООО «Бизнес Связь» и Обществом с ограниченной ответственностью «Инфобип» (далее – ООО «Инфобип») заключен договор № 1101 от 18.11.2013г., на основании которого осуществлялось отправление смс – сообщений. На основании вышеуказанного договора ООО «Бизнес Связь» предоставляет ООО «Инфобип» техническую возможность отправки смс – сообщений и ООО «Бизнес Связь» не несет ответственность за содержание смс – сообщений. Согласно пояснениям, представленным ООО «Инфобип» в адрес ООО «Бизнес Связь», между ООО «Инфобип» и закрытым акционерным обществом «Связной Загрузка» (далее – ЗАО «Связной Загрузка») заключен договор, согласно которому ЗАО «Связной Загрузка» выступает в качестве заказчика. В соответствии с представленными ООО «Инфобип» данными, между ЗАО «Связной Загрузка» и открытым акционерным обществом КБ «Восточный экспресс банк» (далее – ОАО КБ «Восточный экспресс банк») заключен договор, согласно которому ОАО КБ «Восточный экспресс банк» выступает в качестве заказчика. Согласно представленной информации именно через технические и программные средства ЗАО «Связной Загрузка» по поручению ОАО КБ «Восточный экспресс банк» была осуществлена отправка указанного смс – сообщения. Таким образом, инициатором смс – рассылки являлось ОАО КБ «Восточный экспресс банк».

23.05.2014г. состоялось рассмотрение дела № 40/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Бизнес Связь», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Бизнес Связь») надлежащим (ОАО КБ «Восточный экспресс банк», ИНН 2801015394, юридический адрес: 675000, г. Благовещенск, переулок Св. Иннокентия,1), а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 23.05.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено до 23.06.2014г. в 11 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО КБ «Восточный экспресс банк» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.06.2014г. на рассмотрение дела № 40/Р-2014 представитель ОАО «Восточный экспресс банк» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ОАО КБ «Восточный экспресс банк» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 23.06.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено до

31.07.2014г. в 15 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО КБ «Восточный экспресс банк» заказным письмом с уведомлением о вручении.

31.07.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ОАО «Восточный экспресс банк» об отложении рассмотрения дела № 40/Р-2014 на более поздний срок в связи необходимостью подготовки и предоставления документов по делу.

31.07.2014г. на рассмотрение дела № 40/Р-2014 представитель ОАО КБ «Восточный экспресс банк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, не явился.

Рассмотрев заявленное ходатайство ОАО КБ «Восточный экспресс банк», Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об его удовлетворении.

Определением от 31.07.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено до 29.08.2014г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО КБ «Восточный экспресс банк» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

12.08.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ОАО КБ «Восточный экспресс банк» (исх. б/н от 12.08.2014г.), из которых следует, что между ОАО КБ «Восточный экспресс банк» и ЗАО «Связной загрузка» заключен договор об оказании услуг связи № Р-1608, а также приложение № 4 к вышеуказанному договору. Согласно приложению № 4 к договору об оказании услуг связи № Р-1608 рассылка осуществлялась при непосредственном участии и силами работников ЗАО «Связной загрузка», а именно специалистами группы рассылки ЗАО «Связной загрузка». Рассылка силами ОАО КБ «Восточный экспресс банк» была невозможна, потому как исполнитель ЗАО «Связной загрузка» не предоставлял ОАО КБ «Восточный экспресс банк» в пользование доступ к ресурсам, позволяющим осуществить рассылку самостоятельно и контролировать ход данной рассылки. Таким образом, фактическое осуществление планирования, формирования и доставки смс – сообщений до абонентов других сетей, оказывалось ЗАО «Связной загрузка» с помощью своих технических возможностей.

Отправка смс – сообщения на мобильный номер <.....> была совершена ошибочно в связи с технической ошибкой. В настоящее время рассылка смс – сообщений на вышеуказанный абонентский номер прекращена – телефонный номер исключен из реестра отправки смс – сообщений.

29.08.2014г. состоялось рассмотрение дела № 40/Р-2014 в отсутствие представителя ОАО КБ «Восточный экспресс банк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2014.

Рассмотрев представленные ОАО КБ «Восточный экспресс банк» пояснения, а также документы, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела ЗАО «Связной загрузка».

Определением от 29.08.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено до 30.09.2014г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО КБ «Восточный экспресс банк», ЗАО «Связной загрузка» заказными письмами с уведомлением о вручении.

30.09.2014г. на рассмотрение дела № 40/Р-2014 представители ОАО «Восточный экспресс банк», ЗАО «Связной загрузка» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ОАО КБ «Восточный экспресс банк», ЗАО «Связной загрузка» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 30.09.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено на 30.10.2014 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО КБ «Восточный экспресс банк», ЗАО «Связной Загрузка» заказными письмами с уведомлением о вручении (почтовое уведомление о вручении ЗАО «Связной Загрузка» имеется в материалах дела).

27.10.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «Связной Загрузка» (исх. № 532 от 22.10.2014г.), из которых следует, что рассылка вышеуказанного смс – сообщения осуществлялась с помощью технических услуг ЗАО «Связной Загрузка» по заказу ОАО КБ «Восточный экспресс банк». Между ЗАО «Связной Загрузка» и ОАО КБ «Восточный экспресс банк» заключен договор № Р-1608 от 06.12.2010г. Согласно пункту 3.3.2 договора ЗАО «Связной Загрузка» обязуется обеспечить рассылку смс - сообщений до СМСЦ оператора от ОАО КБ «Восточный экспресс банк» посредством имеющихся у ЗАО «Связной Загрузка» технических и программных средств в течение всего срока действия настоящего договора. Согласно пункту 3.1.3 данного договора ОАО КБ «Восточный экспресс банк» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению спам. Пункт 7.2 устанавливает, что ответственность за содержание смс – сообщений несет ОАО КБ «Восточный экспресс банк». Подключение ОАО КБ «Восточный экспресс банк» к смс – серверу ЗАО «Связной Загрузка» осуществляется через сеть Интернет по smrrp протоколу (пункт 7.8.1 вышеуказанного договора).

30.10.2014г. на рассмотрение дела № 40/Р-2014 представители ОАО «Восточный экспресс банк», ЗАО «Связной загрузка» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ОАО КБ «Восточный экспресс банк» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 30.10.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено до 08.12.2014г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО КБ «Восточный экспресс банк», ЗАО «Связной загрузка» заказными письмами с уведомлением о вручении.

08.12.2014г. на рассмотрение дела № 40/Р-2014 представитель ОАО «Восточный экспресс банк» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ОАО КБ «Восточный экспресс банк» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 40/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 08.12.2014г. рассмотрение дела № 40/Р-2014 было отложено на 25.12.2014г. в 13 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» заказным письмом с уведомлением о

вручении.

24.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» (исх. б/н от 12.08.2014г.) о рассмотрении дела № 40/Р-2014 в отсутствие представителя ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК». Заместителем руководителя Кемеровского УФАС России данное ходатайство было удовлетворено.

25.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 40/Р-2014 в отсутствие представителя ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК»

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На телефонный номер <.....> направлялась реклама посредством смс - сообщений следующего содержания: «Нам хотелось сделать для Вас нечто особенное – и у нас получилось! КРЕДИТ «Семейный» всего за 2 000 рублей в месяц! Узнать подробности или подать заявку на кредит Вы можете по адресу: г. Сланцы, ул. Кирова, д.22 или по т.: 8-800-100-7-100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный» от абонента VOSTOCHNY через смс - центр +7-916-899-9100.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В нарушение данной правовой нормы ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» распространило рекламу посредством смс – сообщения 14.02.2014г. в 09 часов 10 минут через смс - центр +7-916-899-9100 следующего содержания: «Нам хотелось сделать для Вас нечто особенное – и у нас получилось! КРЕДИТ «Семейный» всего за 2 000 рублей в месяц! Узнать подробности или подать заявку на кредит Вы можете по адресу: г. Сланцы, ул. Кирова, д.22 или по т.: 8-800-100-7-100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный» от абонента VOSTOCHNY без согласия абонента (<.....>).

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

В данном случае рекламодателем является ОАО КБ «ВОСТОЧНЫЙ ЭКСПРЕСС БАНК» на основании договора № Р-1608 от 06.12.2010г., заключенного между ЗАО «Связной Загрузка» и ОАО КБ «Восточный экспресс банк». Согласно которому, ЗАО «Связной Загрузка» обязуется обеспечить рассылку смс - сообщений до СМСЦ оператора от ОАО КБ «Восточный экспресс банк» посредством имеющихся у ЗАО «Связной Загрузка» технических и программных средств в течение всего срока действия настоящего договора. Согласно пункту

3.1.3 данного договора ОАО КБ «Восточный экспресс банк» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению спам. Пункт 7.2 устанавливает, что ответственность за содержание смс – сообщений несет ОАО КБ «Восточный экспресс банк». Подключение ОАО КБ «Восточный экспресс банк» к смс – серверу ЗАО «Связной Загрузка» осуществляется через сеть Интернет по smtp протоколу (пункт 7.8.1 вышеуказанного договора).

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 ОАО КБ «Восточный экспресс банк» (ИНН 2801015394, юридический адрес: 675000, г. Благовещенск, переулок Св. Иннокентия, 1) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....>.

2. Предписание ОАО КБ «Восточный экспресс банк» не выдавать, в связи с устранением нарушения.

3. 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 16 января 2015 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Е.А. Клостер
	Е.Б. Каминская
Члены Комиссии:	М.И. Данилова