

РЕШЕНИЕ

«12» января 2016г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. - 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 № 86/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:

30.07.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 2900э от 30.07.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 29.07.2015г. в 21 час 36 минут посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания: «24,8% na kredit do 31/07. Vam predodobrena summa do 500000 rub., platej 18800 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от абонента Ruslavbank (смс – центр 8-916-896-03-90).

20.08.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 86/Р-2015 в отношении ЗАО «СмартКардЛинк» и назначено к рассмотрению на 16.09.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «СмартКардЛинк» заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.09.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «СмартКардЛинк» (исх. № 04/09 от 07.09.2015г.), из которых следует, что на абонентский номер <...> 29.07.2015г. направлено SMS-Сообщение, оригинатором отправки является «Russlavbank». Инициатором рассылки данного SMS- Сообщения является ООО «СМС-Трафик». Согласно договору № 010413 от 01.04.2013г., заключенному между ЗАО «СКЛ» и ООО «СМС-Трафик», ЗАО «СКЛ» (Исполнитель) оказывает ООО «СМС-Трафик» (Заказчик) услуги по информационному и технологическому обеспечению проекта ООО «СМС-Трафик», включая оказание услуг по приему от ООО «СМС-Трафик» сообщений, их обработке и отправке на SMSC оператора для передачи пользователям информационных SMS-сообщений.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003г. № 126-ФЗ « О связи» услуга связи – деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений».

Согласно пункту 6.5 договора № 010413 от 01.04.2013г., ООО «СМС-Трафик» несет ответственность за рассылку сообщений тем Пользователям, которые не выразили прямо свое согласие на их получение.

16.09.2015г. состоялось рассмотрение дела № 86/Р-2015 в отсутствие представителя ЗАО «СмартКардЛинк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ЗАО «СмартКардЛинк»), надлежащим (ООО «СМС-Трафик», ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, юридический адрес: 125190, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 80, корп.37).

Определением от 16.09.2015г. рассмотрение дела № 86/Р-2015 было отложено на 15.10.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-Трафик», ЗАО «СмартКардЛинк» заказными письмами с уведомлением о вручении.

01.10.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-Трафик» (исх. б/н от 30.09.2015г.), из которых следует, что отправителем вышеуказанного смс – сообщения является Коммерческий банк «Русский Славянский Банк» (Акционерное общество) (далее по тексту – Банк РСБ 24 (АО)) на основании договора № 194/13 от 01.07.2013г., заключенного с ООО «СМС-Трафик», в соответствии с которым ООО «СМС-Трафик» оказывает Банк РСБ 24 (АО) услуги доступа к системе, обеспечивающей обработку, отправку сообщений и организацию их взаимодействия между Банк РСБ 24 (АО) и абонентом.

Под системой, в силу вышеуказанного договора понимается принадлежащий ООО «СМС-Трафик» комплекс оборудования и программного обеспечения, который позволяет получать, обрабатывать и пропускать в форме различных типов сообщений данные, поступающие от абонента и адресуемые Банк РСБ 24 (АО), а также в обратном порядке.

Согласно пункту 3.2.2 указанного договора Банк РСБ 24 (АО) обязуется получить от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений, письменное согласие на получение таких сообщений. В соответствии с пунктом 5.3 договора,

ответственность за содержание исходящих смс – сообщений несет Банк РСБ 24 (АО).

15.10.2015г. состоялось рассмотрение дела № 86/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СМС-Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС-Трафик») надлежащим (Банк РСБ 24 (АО), юридический адрес: 129090, г. Москва, пр. Мира, 3, корп. 3, ИНН 7706193043).

Определением от 15.10.2015г. рассмотрение дела № 86/Р-2015 было отложено на 12.11.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО), ООО «СМС-Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении.

12.11.2015г. на рассмотрение дела № 86/Р-2015 законный представитель Банк РСБ 24 (АО) не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении Банк РСБ 24 (АО) о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.11.2015г. рассмотрение дела № 86/Р-2015 было отложено на 09.12.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

09.12.2015г. на рассмотрение дела № 86/Р-2015 законный представитель Банк РСБ 24 (АО) не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении Банк РСБ 24 (АО) о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 09.12.2015г. рассмотрение дела № 86/Р-2015 было отложено на 12.01.2016г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.01.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения Банк РСБ 24 (АО) (исх. № 1259/ВА от 24.12.2015г.), из которых следует, что Приказами Банка России от 10.11.2015г. № ОД-3095 у Банк РСБ 24 (АО) отозвана лицензия на осуществление банковских операций и с 10.11.2015г. назначена временная администрация по управлению кредитной организацией.

В настоящее время временная администрация по управлению кредитной организацией Банк РСБ 24 (АО) выполняет функции и задачи, определенные нормами Федерального закона от 26.10.2002 № 127 – ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и Положения Банка России «О временной администрации по управлению кредитной организацией» от 09.11.2005 № 279 – П, в связи с чем Банк РСБ 24 (АО) не может предоставить в адрес Кемеровского УФАС России запрашиваемый документы, в том числе согласие абонента на получение вышеуказанного смс – сообщения.

12.01.2016г. состоялось рассмотрение дела № 86/Р-2015 в отсутствие представителя Банк РСБ 24 (АО), уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

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

- 29.07.2015г. в 21 час 36 минут посредством смс – сообщения на абонентский номер <...> следующего содержания: «24,8% na kredit do 31/07. Vam predodobrena summa do 500000 rub., platej 18800 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» 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 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 абонент Russlavbank - Банк РСБ 24 (АО) распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «24,8% na kredit do 31/07. Vam predodobrena summa do 500000 rub., platej 18800 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» (смс – центр 8-916-896-03-90) (29.07.2015г. в 21 час 36 минут) 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 Банк РСБ 24 (АО) на основании договора № 194/13 от 01.07.2013г., заключенного с ООО «СМС-Трафик», в соответствии с которым Банк РСБ 24 (АО) обязуется получить от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений, письменное согласие на получение таких сообщений. В соответствии с пунктом 5.3 договора, ответственность за содержание исходящих смс – сообщений несет Банк РСБ 24 (АО).

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 Банк РСБ 24 (АО) (юридический адрес: 129090, г. Москва, пр. Мира, 3, корп. 3, ИНН 7706193043) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Выдать Банк РСБ 24 (АО) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «СМС - Трафик» 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 25 января 2016 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская
	М.И. Данилова