

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru

www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 4229-05 от 30.05.2014

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10633/05-2014

16.05.2014

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:***

рассмотрев дело № 10633/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя - Л<...>ва - не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - Коммерческого банка «Русский Славянский банк» (закрытого акционерного общества) (далее - АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО)), расположенного по адресу: 119049, г. Москва, ул. Донская, д. 14, стр. 2, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

заинтересованного лица - общества с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» (далее - ООО «ИнфоБип»), расположенного по адресу: 115035, г. Москва, ул. Пятницкая, д. 25, стр. 1, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 17.02.2014 по факту распространения рекламного сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-916-<...> возбуждено дело № 10633/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены: лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО), заинтересованное лицо - ООО «ИнфоБип», заявитель - Л<...>в С.А. Рассмотрение дела назначено на 17.03.2014.

Определением от 17.03.2014 срок рассмотрения дела № 10633/05-2014 продлен до 17.04.2014, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 17.04.2014.

Определением от 17.04.2014 срок рассмотрения дела продлен до 17.05.2014. Рассмотрение дела отложено и назначено на 16.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 10633/05-2014 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Л<...>в С.А. на рассмотрение дела 17.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 не явился, определения Ульяновского УФАС России по делу № 10633/05-2014 направлялись заявителю по адресу, указанному в заявлении, заказными письмами с уведомлением.

На рассмотрение дела 17.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 представитель АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) не явился. В письменных пояснениях по делу (исх. № 1630/2483 от 14.03.2014, вх. № 2083 от 20.03.2014; исх. № 1630/4707 от 19.05.2014, вх. № 3530 от 28.04.2014 и № 4387 от 22.05.2014) АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) сообщил, что осуществление физическими лицами операций в рамках платежной системы «CONTACT», в том числе оформление и отправка переводов, получение поступивших переводов, происходит на основании заявления клиента. Заявление - документ, формируемый программным путем и содержащий все сведения, необходимые для совершения операции, стандартные условия осуществления перевода денежных средств, в том числе персональные данные клиента, а также согласие клиента на получение информации об услугах участников платежной системы «CONTACT». Абонент телефона 8-916-<...> указан клиентом платежной системы «CONTACT» за регистрационным номером 0001, как осуществивший в январе 2013 года операции в рамках указанной системы. Каждый клиент при осуществлении операции ставит свою подпись на заявлении, подтверждая правильность указанных в нем данных, и соглашаясь с условиями осуществления перевода. Без подписания клиентом заявления осуществить перевод в рамках системы невозможно. Таким образом, у АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) имелись основания считать, что клиент дал свое согласие на получение информационных СМС-сообщений. Кроме того, платежная система «CONTACT» содержит

информацию о праве физического лица отозвать свое согласие на обработку персональных данных, на информирование об услугах участников системы, на участие в акциях лояльности и других мероприятиях по продвижению услуг платежной системы путем направления письменного заявления на юридический адрес банка с указанием сведений о себе, дате и основания предоставления согласия. Банк также принимает звонки и обращения клиентов об отказе от обработки персональных данных и прекращении рассылки информации рекламного характера по телефону 8-800-200-4242 и электронному адресу vorpos@contact-sys.com. Телефонный номер <...> -916-<...> был удален из базы рассылки информации после получения банком определения от 17.02.2014 по делу № 10633/05-2014, направленного письмом исх. № 1176-05 от 26.02.2014.

На рассмотрение дела 17.03.2014, 17.04.2014 и 16.05.2014 представитель ООО «ИнфоБип» не явился, запрошенные определениями от 17.02.2014, 17.03.2014 и 17.04.2014 документы обществом не представлены. Определение Ульяновского УФАС России от 17.02.2014, направленное заказным письмом с уведомлением № 43206871638754 от 27.02.2014, и определение от 17.03.2014, направленное заказным письмом с уведомлением № 43206872639583 от 26.03.2014 по адресу места фактического нахождения ООО «ИнфоБип» (115035, г. Москва, ул. Пятницкая, д. 25, стр. 1), вернулись в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истёк срок хранения». Определение от 17.04.2014 также направлено ООО «ИнфоБип» по указанному адресу - заказным письмом с уведомлением № 43206873641226 от 23.04.2014, однако документы, подтверждающие получение обществом указанного заказного письма, в материалах дела № 10633/05-2014 отсутствуют.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10633/05-2014 направлялись ООО «ИнфоБип» по адресу места фактического нахождения (115035, г. Москва, ул. Пятницкая, д. 25, стр. 1), указанному обществом в договоре об оказании услуг связи «Билайн» № 381637923 от 20.06.2011, заключенном между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ИнфоБип», и договоре оказания услуг № 26052011-049 от 26.05.2011, заключенном между ООО «ИнфоБип» и АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО), исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать ненадлежащим извещение общества о месте и времени рассмотрения дела из-за неполучения процессуальных документов, направленных в его адрес.

Таким образом, ООО «ИнфоБип» признается извещенным о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, и в соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, отсутствие представителя общества в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 10633/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать СМС-рекламу: «С 01.12.13г. до 31.01.14г. скидка 50% на денежные переводы CONTACT по России. Подробности 8-800-200-4242, www.contact-sys.com», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступили перенаправленные Федеральной антимонопольной службой заявления Л<...>ва С.А., абонента открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») (исх. № АД/50359/13 от 12.12.2013, вх. № 11098 от 24.12.2013). В заявлении от 28.11.2013 сообщается, что на абонентский номер заявителя 8-916-<...> без его согласия 28.11.2013 12 час. 51 мин. поступило СМС-сообщение: «С 01.12.13г. до 31.01.14г. скидка 50% на денежные переводы CONTACT по России. Подробности 8-800-200-4242, www.contact-sys.com» (отправитель «CONTACT»). СМС-сообщение поступило с телефонного номера +7-903-701-11-11, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом»).

Абонентский номер <...> -916-<...> зарегистрирован на Л<...>ва С.А., что подтверждает ОАО «МТС» (исх. № П 10-06/0018и от 14.02.2014).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, приведенная в СМС-сообщении: «С 01.12.13г. до 31.01.14г. скидка 50% на денежные переводы CONTACT по России. Подробности 8-800-200-4242, www.contact-sys.com», является рекламой.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 8331-05 от 26.02.2014) Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом» (исх. б/н от 17.01.2014, вх. № 275 от 17.01.2014) сообщил, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществило ООО «ИнфоБип» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 381637923 от 20.06.2011, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ИнфоБип».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 740 от 06.02.2014) ООО «ИнфоБип» (вх. № 930 от 10.02.2014) сообщило, что отправка указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-916-<...> осуществлена по заказу АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) согласно договору оказания услуг № 26052011-049 от 26.05.2011, заключенному между ООО «ИнфоБип» (исполнитель) и АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) (заказчик).

Таким образом, распространение 28.11.2013 в 12 час. 51 мин. СМС-сообщения: «С 01.12.13г. до 31.01.14г. скидка 50% на денежные переводы КОНТАСТ по России. Подробности 8-800-200-4242, www.contact-sys.com» осуществлялось в соответствии с договорами:

- договором об оказании услуг связи «Билайн» № 381637923 от 20.06.2011, заключенным между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ИнфоБип»;

- договором оказания услуг № 26052011-049 от 26.05.2011, заключенным между ООО «ИнфоБип» и АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО).

Рассылка рекламного сообщения осуществлялась АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО).

Рекламораспространитель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Документального подтверждения дачи Л<...>вым С.А., абонентом телефонного номера +7-916-<...>, согласия на получение рекламного СМС-сообщения: «С 01.12.13г. до 31.01.14г. скидка 50% на денежные переводы КОНТАСТ по России. Подробности 8-800-200-4242, www.contact-sys.com» АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) в Ульяновское УФАС России не представлено. Также в Ульяновское УФАС России не представлены документальные доказательства, подтверждающие, что Л<...>в С.А. является клиентом АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) (платежной системы «КОНТАСТ»).

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламораспространитель.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи

36 Федерального закона «О рекламе», 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

РЕШИЛА:

Признать рекламу: «С 01.12.13г. до 31.01.14г. скидка 50% на денежные переводы CONTACT по России. Подробности 8-800-200-4242, www.contact-sys.com», распространенную 28.11.2013 в 12 час. 51 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона 7-916-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 30.05.2014.

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