

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №156/14

Резолютивная часть решения оглашена «18» июля 2014г.

Решение изготовлено в полном объеме «22» июля 2014г.
Новосибирск

г.

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

председатель Комиссии: И. В. Волохина – и.о.заместителя руководителя управления-начальника отдела рекламы;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело №156/14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту рассылки на номер абонента «...» SMS-сообщения следующего содержания:

- От: VZAIMOBANK, время и дата: 06.02.2014г. в 16:45 час., текст: «Выгодные условия по вкладам. Банк Взаимодействие, Б.Хмельницкого, 32»

в присутствии представителей:

заявителя – ... , не явился, уведомлен надлежаще;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО Коммерческий банк «Взаимодействие» «...»;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление физического лица (вх. №523э от 10.02.2014) по факту нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

В заявлении указано, что 06.02.14г. в 16:45 часов местного времени на телефонный номер заявителя «...» поступило смс-сообщение «Выгодные условия по вкладам. Банк Взаимодействие, Б.Хмельницкого, 32». Данное сообщение отправлено с номера VZAIMOBANK.

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «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.

Поскольку рассматриваемое смс-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к

нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой.

В указанном сообщении, в соответствии с его скриншотом, представленным заявителем, содержится номер SMS-центра: «...». Данный номер находится в номерной емкости ОАО «ВымпелКом» и является технологическим шлюзом, выполняющим функции приема/отправки входящих/исходящих сообщений между абонентами ОАО «ВымпелКом» и абонентами других операторов мобильной связи.

Основной функцией смс-центра в этом случае является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки сообщения от отправителя до получателя по сети подвижной радиотелефонной связи ОАО «ВымпелКом».

Согласно ответа ОАО «ВымпелКом», отправителем (распространителем) смс-сообщения, поступившего на абонентский номер «...» в 16 час. 45 мин 06.02.2014г., является ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644,115682, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8).

Между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СМС-центр» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № «...» от 05.09.2012 г., а также Дополнительное соглашение № «...» от 05.09.2012 г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы, согласно которому ОАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (смс-сообщений) от Абонента (ООО «СМС-центр» к Пользователям (п.1.2. соглашения).

Согласно условиям соглашения ООО «СМС-центр» получило доступ к Интерфейсу (платформе смс-центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого получило возможность отправки смс-сообщений через Интернет, посредством Web-интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя смс у Абонента-получателя может отображаться смс-центр Билайн, имеющий номер «...».

По условиям договора Абоненту разрешалось использовать смс-центр для рассылки смс-сообщений в целях оказания информационно-справочных услуг, предоставляемых пользователям. Пунктом 4.2. дополнительного соглашения предусмотрено, что Абонент гарантирует, что под видом предоставляемых в рамках настоящего Дополнительного соглашения Сервисов не оказываются Сервисы, не относящиеся к информационно-справочным и развлекательным (а именно медицинские услуги, страхование, услуги операторов связи, в том числе доступ в Интернет и др.).

В соответствии с условиями дополнительного соглашения абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения смс-сообщений, предназначенных по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

Из ответа ООО «СМС-центр» следует, что Общество является смс-агрегатором и предоставляет различным компаниям техническую возможность рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU после заключения договора сотрудничества.

«Сервис SMSC.RU» - совокупность аппаратных устройств и программного

обеспечения, принадлежащих исполнителю и позволяющих обрабатывать смс-сообщения: хранить их до момента отправки, доставлять на мобильные терминалы абонентов, получать с мобильных терминалов абонентов, вести учет и статистику по исходящим и входящим смс-сообщениям.

СМС-сообщение на номер «...» с текстом «Выгодные условия по вкладам. Банк Взаимодействие, Б. Хмельницкого, 32» от имени «VZAIMOBANK» было отправлено 06.02.2014 через доступ ООО КБ «Взаимодействие». Доступ ООО КБ «Взаимодействие» был открыт в рамках договора № «...», согласно которому ООО КБ «Взаимодействие» является заказчиком

Обязательным условием договора оказания услуг является пункт о запрете использования сервиса SMSC.RU для организации СПАМА (п. 3.2.4). Согласно п. 6.4 договора ответственность за содержание смс-сообщений и присваиваемый адрес отправителя несет сам заказчик.

В рамках договора обеспечивается отправка смс-сообщений через сервис SMSC.RU в их неизменном содержании и объеме. Рассылка смс-сообщений осуществляется только по базам самих клиентов. ООО «СМС-Центр» базы номеров для рассылок не предоставляет, самостоятельно рассылки не осуществляет, а также не может устанавливать правомерность использования собственных баз клиентами. ООО КБ «Взаимодействие» самостоятельно осуществляет смс-рассылку (в том числе набор текста и ввод базы номеров) через выделенный доступ к технической платформе.

Согласно пояснениям ООО КБ «Взаимодействие» (вх.№ 7472 от 14.07.2014г.) и пояснениям представителя, данное смс-сообщение было направлено в рамках мероприятий, проходивших в ООО КБ «Взаимодействие» в период с января по март 2014 г., по привлечению клиентов.

Мероприятия проводились следующего характера:

1. Рассылка смс-сообщений клиентам ООО КБ «Взаимодействие» - (при наличии соответствующего письменного согласия).
2. Сбор с действующих клиентов рекомендаций контактов друзей, коллег, знакомых и пр., которых могли бы заинтересовать услуги Банка с последующим прозвоном полученных контактов.

Телефонный номер абонента «...» получен по результатам мероприятий по сбору рекомендаций контактов друзей, коллег, знакомых.

В связи с ограниченностью штата персонала и большим массивом данных клиентов, сотрудник, ответственный за проведение соответствующих мероприятий, по ошибке занес телефонный номер абонента «...» в базу, предназначенную для смс-рассылок. Таким образом, сообщение абоненту «...» было направлено без письменного согласия клиента на осуществление смс-рассылки.

На рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России 18.07.2014г. представитель ООО КБ «Взаимодействие» с нарушением согласился. При этом была представлена копия служебной записки, согласно которой в январе 2014г. в Дополнительном офисе «На Богдана Хмельницкого» запланировано мероприятие по привлечению клиентов на оформление срочных вкладов с целью увеличения

депозитного портфеля. Предполагаемый текст сообщения: «Выгодные условия по вкладам. Банк Взаимодействие, АДРЕС ОТДЕЛЕНИЯ, 88001000325». Данное распоряжение было согласовано первым заместителем Председателя Правления ООО КБ «Взаимодействие» - С. В. Беспаловым.

Также ООО КБ «Взаимодействие» представлена анкета клиента, в которой телефонный номер заявителя указан в качестве телефона друзей/знакомых, которым клиент банка – Татьяна, порекомендовала бы данный банк.

При этом письменное согласие абонента – заявителя, отсутствует.

Согласно ч.1 ст.18 ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось. Следовательно, данная реклама указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

В данном случае рекламодателем является Общество с ограниченной ответственностью коммерческий банк «Взаимодействие» (ИНН 5404110583).

Руководствуясь частью 2 пункта 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 ненадлежащей рекламу, поступившую на номер абонента «...» посредством SMS-сообщения следующего содержания:

- От: VZAIMOBANK, время и дата: 06.02.2014г. в 16:45 час., текст: «Выгодные условия по вкладам. Банк Взаимодействие, Б.Хмельницкого, 32» а Общество с ограниченной ответственностью коммерческий банк «Взаимодействие» (ИНН 5404110583 ОГРН 1025400000053, юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Каменская, д. 51), нарушившим требования ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью коммерческий банк

«Взаимодействие» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"22" июля 2014 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И. В. Волохина – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от "22" июля 2014 г. по делу №156/14 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «Выгодные условия по вкладам. Банк Взаимодействие, Б.Хмельницкого, 32»,

распространенной путем рассылки SMS-сообщений на абонентский номер «...» и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью коммерческий банк «Взаимодействие» (ИНН 5404110583 ОГРН 1025400000053, юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Каменская, д. 51), в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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.

2. Обществу с ограниченной ответственностью коммерческий банк «Взаимодействие» (ИНН 5404110583 ОГРН 1025400000053, юридический адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Каменская, д. 51) представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 04 августа 2014г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от двух тысяч до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.

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