

ЗАО «СмартКардЛинк»

125190, г.Москва,

Ленинградский проспект,

д.80, корп.37

sel-support@smartcardlink.ru

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

(извлечение)

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

25 января 2016 года

г.Белгород

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, <...> – руководитель управления, рассмотрев представленные отделом правового обеспечения и контроля рекламы материалы по факту распространения рекламного сообщения на номер <...> без предварительного согласия абонента, содержащей признаки нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

ФАС России на основании Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508, передала в Белгородское УФАС России для рассмотрения по существу обращение <...>. о распространении рекламы по сетям электросвязи в нарушение ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В своем заявлении абонент <...>. указывает о получении на мобильный телефон <...> 28.10.2015 в 17:28 с номера МКВ, через SMS-центр +7 916 896 03 90 нежелательного СМС-сообщения следующего содержания: выдаем кредит за 1 визит по двум

документам. Подробнее: 8495 777 48 88, mkb.ru ОАО «Московский кредитный банк» не оферта».

В качестве доказательства распространения указанной рекламы, заявителем представлена фотография (скриншот) с экрана телефона.

Заявитель сообщает, что согласие на получение указанной рекламы не давал.

Рассмотрев обращение <...>. установлено следующее.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») под рекламой понимается 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.

Рассматриваемая информация, полученная <...>. на номер +<...>, является рекламой, так как она в соответствии с понятиями, данными в статье 3 ФЗ «О рекламе» адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке.

Как сообщает заявитель, его оператором мобильной связи является ПАО «МТС».

На запрос Белгородского УФАС России ПАО «МТС» сообщило, что абонентский номер <...> принадлежит <...>. Факт поступления на абонентский номер

28.10.2015 в 17:28 с номера sms-сообщения подтвержден детализацией услуг по номеру <...>. Sms-сообщение полученное абонентом было направлено с номера +7 916 896 03 90, являющегося номером SMS-центра ПАО «МТС». SMS-Центр - это программно-аппаратный комплекс, предназначенный для приема, регистрации и пересылки коротких сообщений. SMS-центр, как и любое другое сетевое устройство, имеет собственный уникальный идентификатор - номер <...> Основной функцией SMS-центра является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки SMS-сообщений. При этом SMS- центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений. По итогам анализа отчетов доставки SMS-сообщений с сервисных платформ ПАО «МТС» было установлено, что указанное в обращении SMS-сообщение с буквенным идентификатором «МКВ» поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через SMS-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...>. от ЗАО «СмартКардЛинк» (ЗАО «СКЛ») в рамках агентского договора № D140755872 от 08.12.2014. По условиям Договора Агент-ЗАО «СКЛ» по поручению и за счет Принципала-ПАО «МТС» обязался от своего имени совершать юридические и фактические действия по оказанию услуг Заказчикам SMS-рассылки: осуществлять поиск Заказчиков рассылки, осуществлять заключение договоров на оказание услуг по SMS-рассылке, (п. 2.1.2. Договора), обеспечивать доступ Заказчикам рассылки к SMS- центру Принципала. По условиям Договора Агент самостоятельно заключает договоры с заказчиками рекламы, то есть ПАО «МТС» не имеет возможности проконтролировать содержание данных договоров, права и обязанности по таким договорам

возникают непосредственно у Агента и Заказчика рекламы. При этом ПАО «МТС» рекомендовало Агенту предъявлять определённые требования к Заказчику рассылки при заключении указанных договоров. В частности, согласно п. 1.3, п.1.4 Приложения № 6 к Договору Заказчик рассылки должен гарантировать Агенту, что SMS-сообщения будут направляться только тем пользователям, которые дали Заказчику рассылки предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение рекламы или информационных SMS-рассылок по сетям электросвязи. Согласно п.п. 1.2, 1.3. Приложения №1 к Договору именно оборудование Агента формирует одно или несколько SMS-сообщений и обращается к SMS-центру Принципала с указанием MSISDN Пользователя, которому необходимо доставить SMS-сообщения. Оборудование Принципала лишь передает SMS-сообщение на номер Пользователя с момента получения SMS-сообщения от Оборудования Агента. Действуя в качестве оператора связи, ПАО «МТС» обязано передавать с помощью своей сети любые SMS-сообщения безотносительно к тому, кто их отправляет и кому они направлены. В соответствии с положениями ст. 63 ФЗ от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» ПАО «МТС» не контролирует содержание передаваемых с использованием своей сети связи SMS-сообщений и, следовательно, не может гарантировать абоненту блокировку входящих SMS-сообщений с предложениями рекламного характера других абонентов или третьих лиц.

Т.о., согласно сведениям, представленным ПАО «МТС» рекламодателем, поступившего на номер <...> нежелательного SMS-сообщения является ЗАО «СмартКардЛинк».

В соответствии с ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Учитывая отсутствие предварительного согласия <...>, который является абонентом по номеру <...>, на получение рассматриваемой рекламы, имеются признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, т.е. ЗАО «СмартКардЛинк».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №012-16-РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

- **заявитель** - <...>. (<...>);
- **лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе** – ЗАО «СмартКардЛинк» (125190, г.Москва, Ленинградский проспект, д.80, корп.37)

3. Назначить дело №012-16-РЗ к рассмотрению **на 16.02.2016 года на 10 часов 30 минут** по адресу: г.Белгород, ул.Преображенская, дом 82.

4. ЗАО «СмартКардЛинк» представить в Белгородское УФАС России **в срок до 16.02.2016 года** надлежащим образом заверенные копии следующих документов и сведения:

- сведения об «МКВ» (включая адрес, Ф.И.О. физического лица, индивидуального предпринимателя, либо наименование, юридический и фактический адрес юридического лица, Ф.И.О. руководителя) с приложением копии договора на оказание услуг связи;
- детализация услуг связи по указанному номеру, содержащая указание на факт направления указанного исходящего СМС-сообщения;
- копия договора с рекламодателем (при его наличии);
- сведения о наличии предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы посредством СМС-сообщений;
- письменные пояснения по факту распространения указанного СМС-сообщения с рекламой с указанием сведений о лицах, участвовавших в его направлении.

Явка **заявителя**, законного представителя **ЗАО «СмартКардЛинк»**, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Председатель Комиссии

<...>

<...>