

РЕШЕНИЕ

«15» 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 № 66/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:

27.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 1559э от 27.04.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер <...> следующего содержания:

- 22.04.2015г. в 22 часов 15 минут: «24,8% na kredit do 30/40. Vam predodobrena summa do 500000 rub., platej 1880 rub. Nuzhen tol 'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от абонента Russlavbank.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «МТС» (исх. № С02/КТ-Б22и от 07.05.2015г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было отправлено ЗАО «СмартКардЛинк» на основании договора № D140755872 от 08.12.2014г., заключенного между ОАО «МТС» и ЗАО «СмартКардЛинк».

ОАО «МТС» не вправе контролировать содержание смс – рассылок, поступающих на абонентские номера, в том числе, инициированных третьими лицами на предмет

того, содержат ли данные смс – сообщения информацию, не соответствующую требованиям Закона «О рекламе» или информацию, которую законодатель квалифицирует как незаконную.

Согласно пункту 3.3.3 указанного договора, до начала оказания услуг ЗАО «СмартКардЛинк» принимает на себя обязательство обеспечить от заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласий от пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений. В случае направления пользователям рекламных сообщений, то также обеспечить получение от заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласия от пользователей на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. Согласие пользователей на рекламу по сети электросвязи и на рассылку по сети подвижной связи должно быть выражено посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих пользователя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рекламных сообщений.

05.06.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 66/Р-2015 в отношении ЗАО «СмартКардЛинк» и назначено к рассмотрению на 02.07.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «СмартКардЛинк» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.07.2015г. на рассмотрение дела № 66/Р-2015 представитель ЗАО «СмартКардЛинк» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «СмартКардЛинк» о дате времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 02.07.2015г. рассмотрение дела № 66/Р-2015 было отложено на 28.07.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ЗАО «СмартКардЛинк» заказными письмами с уведомлением о вручении.

15.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «СмартКардЛинк» (исх. № 06/07 от 08.07.2015г.), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено Коммерческим банком «Русский славянский банк» (закрытое акционерное общество) (далее по тексту – АКБ «Русславбанк» (ЗАО), на основании договора № 194/13 от 01.07.2013г., заключенного с обществом с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее по тексту – ООО «СМС Трафик»). В рамках данного договора АКБ «Русславбанк» (ЗАО) предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс – сообщений. Вся модерация и управление смс – рассылкой осуществляются на стороне АКБ «Русславбанк» (ЗАО). ООО «СМС Трафик», участвующее в цепочке передачи смс – сообщений, не имеет возможности анализировать текстовое содержание смс – сообщений.

ЗАО «СмартКардЛинк» в рамках договора № 010413 от 01.04.2013г., заключенного с ООО «СМС Трафик», оказывает 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 смс – сообщений.

Согласно пункту 3.2.2 договора № 194/13 от 01.07.2013г., обязанностью АКБ «Русславбанк» (ЗАО) является получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений с информацией АКБ «Русславбанк» (ЗАО) письменное согласие на получение таких смс – сообщений. В соответствии с пунктом 5.3 указанного договора, ответственность за содержание исходящих от АКБ «Русславбанк» (ЗАО) смс – сообщений несет АКБ «Русславбанк» (ЗАО). В рамках настоящего договора ООО «СМС Трафик» обеспечивает пропуск через свою систему смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

28.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 66/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 (АКБ «Русславбанк» (ЗАО), ИНН 7706193043, юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Донская, д. 14, корп. 2).

Определением от 28.07.2015г. рассмотрение дела № 66/Р-2015 было отложено на 27.08.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес АКБ «Русславбанк» (ЗАО), ЗАО «СмартКардЛинк» заказными письмами с уведомлением о вручении.

27.08.2015г. на рассмотрение дела № 66/Р-2015 представитель Банк РСБ 24 (АО) (дата изменения сокращенного наименования 25.08.2015г., согласно выписке из ЕГРЮЛ) не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении Банк РСБ 24 (АО) о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.08.2015г. рассмотрение дела № 66/Р-2015 было отложено на 23.09.2015г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.09.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения Банк РСБ 24 (АО) (исх. № 3100/4829 от 31.08.2015г.), из которых следует, что абонентский номер <...> указан клиентом платежной системы CONTACT (далее по тексту – Система) при осуществлении данным абонентом операции в рамках Системы в 2012 году. Копия заявления клиента с его согласием на условия осуществления операции в рамках Системы, в том числе на получение информации об услугах участников, запрошена у участника Системы, принимавшего заявление на перевод. Поскольку клиент осуществил операцию в Системе в 2012 году, копии документов Банк РСБ 24 (АО) не предоставлены, так как находятся в архиве участника Системы.

Осуществление физическими лицами операций в рамках Системы, 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, в том числе персональные данные клиента, а также стандартные условия осуществления перевода денежных средств, в том числе согласие

клиента на получение информации об услугах участников Системы, в том числе с привлечением третьих лиц – операторов сотовой связи. Так как операция совершается в рамках Системы, то согласие на обработку персональных данных предоставляется каждым клиентом всем участникам Системы, а также банку как оператору Системы. Согласие клиента на получение информации об услугах участников Системы, в том числе с привлечением третьих лиц – операторов сотовой связи, также указано в форме заявлений на перевод, формируемом программным обеспечением Системы, но использование программного обеспечения Системы является добровольным для участников наряду с возможностью использования собственного программного обеспечения участника.

Также из письменных пояснений Банк РСБ 24 (АО) следует, что абонентский номер <...> удален из базы рассылки смс – сообщений 05.08.2015г.

23.09.2015г. состоялось рассмотрение дела № 66/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 пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 23.09.2015г. рассмотрение дела № 66/Р-2015 было отложено на 20.10.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

20.10.2015г. на рассмотрение дела № 66/Р-2015 представитель Банк РСБ 24 (АО) не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении Банк РСБ 24 (АО) о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.10.2015г. рассмотрение дела № 66/Р-2015 было отложено на 19.11.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

20.11.2015г. на рассмотрение дела № 66/Р-2015 представитель Банк РСБ 24 (АО) не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении Банк РСБ 24 (АО) о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.11.2015г. рассмотрение дела № 66/Р-2015 было отложено на 17.12.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.12.2015г. на рассмотрение дела № 66/Р-2015 представитель Банк РСБ 24 (АО) не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении Банк РСБ 24 (АО) о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 17.12.2015г. рассмотрение дела № 66/Р-2015 было отложено на 15.01.2016г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовое

уведомление о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

12.01.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения Банк РСБ 24 (АО) (исх. № 1257/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.

15.01.2016г. состоялось рассмотрение дела № 66/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:

- 22.04.2015г. в 22 часов 15 минут: «24,8% na kredit do 30/40. Vam predodobrena summa do 500000 rub., platej 1880 rub. Nuzhen tol 'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от абонента Russlavbank.

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

Из письменных пояснений, представленных в адрес Кемеровского УФАС России Банк РСБ 24 (АО), следует, что абонентский номер <...> указан клиентом платежной системы при осуществлении данным абонентом операции в рамках Системы в 2011 году. Копия заявления клиента с его согласием на условия осуществления операции в рамках Системы, в том числе на получение информации об услугах участников, запрошена у участника Системы, принимавшего заявление на перевод. Поскольку клиент осуществил операцию в Системе в 2012 году, копии документов Банк РСБ 24 (АО) не предоставлены, так как находятся в архиве участника Системы.

Вместе с тем, на момент рассмотрения данного дела согласие абонента <...> на получение смс – сообщений Банк РСБ 24 (АО) представлено не было.

В нарушение данной правовой нормы абонент Russlavbank - Банк РСБ 24 (АО) распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «24,8% na kredit do 30/40. Vam predodobrena summa do 500000 rub., platej 1880 rub. Nuzhen tol 'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» (22.04.2015г. в 22 часов 15 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 условиями которого обязанностью Банк РСБ 24 (АО) является получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений с информацией Банк РСБ 24 (АО) письменное согласие на получение таких смс – сообщений. В соответствии с пунктом 5.3 указанного 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) (ИНН 7706193043, юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Донская, д. 14, корп. 2) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>.

2. Предписание Банк РСБ 24 (АО) 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 28 января 2016 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

ДНЯ ВЫНЕСЕНИЯ.

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