



Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми

РЕШЕНИЕ

29 мая 2015 года

(изготовление решения

в полном объеме)

18 мая 2015 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/4432

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе: <...>;

рассмотрев дело № Р 15-03/15, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК», адрес места нахождения: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, по факту распространения 28.01.2015 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер +<...> рекламы следующего содержания: «Кредит всего за 15 минут в ПАО «Восточный экспресс банк». От Вас нужен только паспорт <...> Подробности 8-800-100-7-100 www.express-bank.ru» с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя – <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления № 16799185728250;

- общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее – ООО «ОСК»), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается сведениями, размещенными в сервисе «Отслеживание почтовых отправлений» официального Интернет-сайта ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru/>), согласно которым заказное письмо с почтовым идентификатором № 16799185728243 вручено 12.05.2015,

- публичного акционерного общества «Восточный экспресс банк» (далее – ПАО КБ «Восточный», Банк), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления № 16799185728236,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступило заявление <...> от 29.01.2015 (вх. № Б-20 от 29.01.2015) о распространении 28.01.2015 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер +<...> рекламы следующего содержания: «Кредит всего за 15 минут в ПАО «Восточный экспресс банк». От Вас нужен только паспорт <...> Подробности 8-800-100-7-100 www.express-bank.ru» (далее – рассматриваемая реклама).

По указанному факту определением № 03-01/2649 от 27.03.2015 возбуждено дело № Р 15-03/15 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе в отношении ООО «ОСК».

Определением № 03-01/3439 от 24.04.2015 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ПАО КБ «Восточный».

Из материалов дела № Р 15-03/15 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц (поскольку из текста сообщения не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента);
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: ПАО «Восточный экспресс банк», кредиту, формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространённая 28.01.2015 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер +<...>, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 18 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.

Согласно п. 15 [Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»](#) в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. [Закон](#) о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

<...> указывает, что согласие на получение рассматриваемой рекламы им не давалось.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама распространена в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (Россвязь), абонентский номер <...> +<...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи ОАО «МТС» (http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/register Num/).

В материалах рекламного дела имеются письменные пояснения ОАО «МТС», из которых следует, что смс-сообщение с буквенным идентификатором VOSTOCHNY поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через смс-центр ОАО «МТС» +79168960390 на абонентский номер +<...> с короткого сервисного номера 8462, выделенного компании ООО «ОСК» в рамках заключенного с ним договора № D140755212 от 01.12.2014. Согласно указанному договору комплекс ООО «ОСК» формирует одно или несколько коротких сообщений и обращается к оборудованию ОАО «МТС» с указанием MSISD пользователя, к которому необходимо доставить смс-сообщение. При этом оборудование ОАО «МТС» лишь передает уже сформированное информационное сообщение на мобильный

терминал пользователя.

Из письменных пояснений, представленных ООО «ОСК» в материалы рекламного дела, следует, что сообщение на абонентский номер +<...> было перенаправлено ООО «ОСК» на основании договора № 342 от 16.10.2013, заключенного с ПАО КБ «Восточный».

Согласно договору № 342 от 16.10.2014, копия которого имеется в материалах рекламного дела, Исполнитель (ООО «ОСК») оказывает Заказчику (ПАО КБ «Восточный») услуги по обеспечению возможности формирования и отправки сообщений адресатам Заказчика (клиентам или иным, указанным Заказчиком, третьим лицам) посредством подключения и обслуживания Заказчика в электронной системе «SMSFinance», а Заказчик обязуется принимать и оплачивать надлежащим образом оказанные услуги.

Приложением № 2 к договору № 342 от 16.10.2014 определено, что Заказчик обязуется не использовать Услуги для распространения ненужной получателю, незапрошенной последней информации вида СПАМ. При этом под СПАМом понимается сообщение рекламного или иного характера, направленное лицу без его предварительного согласия.

Из материалов рекламного дела усматривается, что суть всех услуг, оказанных ОАО «МТС» и ООО «ОСК», заключалась в обеспечении технической возможности, то есть в создании необходимых условий для формирования и отправки рассматриваемой рекламы в форме смс-сообщения в сети сотовой связи. При этом ПАО КБ «Восточный» самостоятельно, без участия вышеперечисленных лиц, определяло абонентов и содержание смс-сообщений.

В рассматриваемой последовательности договорных отношений лицом, имеющим возможность формировать содержание рекламных сообщений, определять их адресатов и отправлять такие сообщения, является ПАО КБ «Восточный».

Из материалов рекламного дела усматривается, что **рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ПАО КБ «Восточный»**, которое осуществило распространение рассматриваемой рекламы в форме смс-сообщения с использованием сетей подвижной радиотелефонной связи посредством технического оборудования, предоставленного ему ООО «ОСК», то есть совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Согласно письменным пояснениям, представленным ПАО КБ «Восточный» в материалы рекламного дела, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ПАО КБ «Восточный». Текст смс-сообщений, носящих информацию о продуктах ПАО КБ «Восточный», формировался и направлялся непосредственно Банком с помощью электронных сервисов ООО «ОСК» клиентам Банка, которыми было дано письменное согласие. Текст направляемого сообщения и номер абонента-получателя сообщения заносился Банком в указанный электронный сервис, после чего, производилась отправка сообщения. Смс-сообщение, содержащее текст: «Кредит всего за 15 минут в ПАО «Восточный экспресс банк». От Вас нужен только паспорт <...> Подробности 8-800-100-7-100 www.express-bank.ru», предназначалось для направления именно клиентам Банка, предоставившим письменное согласие. При формировании набора цифрового обозначения номера абонента произошла техническая ошибка и смс-сообщение было ошибочно направлено Банком на мобильный телефон +<...> гражданину, не являющемуся клиентом Банка. В связи с чем, Банк не может предоставить доказательства наличия предварительного согласия заявителя на получение смс-рекламы.

В соответствии с п. 4.1 Устава ПАО КБ «Восточный» основными целями деятельности Банка является расширение банковских услуг и извлечение прибыли за счет осуществления банковских операций и иных сделок, не запрещенных законодательством РФ.

Согласно сведениям официального сайта Федеральной налоговой службы (<http://egrul.nalog.ru/>) основным видом экономической деятельности ПАО КБ «Восточный» является прочее денежное посредничество.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рассматриваемая реклама распространена ПАО КБ «Восточный» с целью получения прибыли от его экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Из письменных пояснений, представленных ПАО КБ «Восточный» в материалы рекламного дела, следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение Банком законодательства о рекламе, является директор по маркетингу <...>.

Однако из представленной в материалы рекламного дела должностной инструкции директора по маркетингу не следует, что на указанное должностное лицо возложена обязанность по обеспечению соответствия размещаемых рекламных материалов требованиям Закона о рекламе и корреспондирующая этой обязанности ответственность.

В соответствии с Уставом ПАО КБ «Восточный» руководство текущей деятельностью Банка осуществляется единоличным исполнительным органом – Председателем Правления Банка.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы (<http://egrul.nalog.ru/>) лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени ПАО КБ «Восточный», является председатель правления <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что должностным лицом ПАО КБ «Восточный», ответственным за соблюдение Банком законодательства о рекламе, является директор <...>.

ПАО КБ «Восточный» в материалы рекламного дела представило письменные пояснения, согласно которым с 20.01.2015 председателем правления ПАО КБ «Восточный» назначен <...>, который в данный момент ужесточил контроль над

соблюдением норм законодательства о рекламе при проводимых в ПАО КБ «Восточный» рекламных мероприятиях. На дату ошибочно направленного смс-сообщения <...> только приступил к исполнению своих должностных обязанностей и не мог в полной мере контролировать ход мероприятий, проводимых по распространению рекламных акций, запланированных и подготовленных до назначения <...> на должность.

Из материалов рекламного дела усматривается, что должностным лицом ПАО КБ «Восточный», ответственным за соблюдение Банком законодательства о рекламе, является председатель правления ПАО КБ «Восточный» <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе произошло по вине рекламораспространителя – ПАО КБ «Восточный» и его должностного лица – председателя правления <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что ПАО КБ «Восточный» и <...> не предпринято должных мер, направленных на соответствие рекламы требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, ПАО КБ «Восточный» и <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Поскольку вина ООО «ОСК» в нарушении требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе Комиссией не установлена, дело № Р 15-03/15 в отношении указанного лица подлежит прекращению.

Согласно разъяснениям ФАС России № АК/6531/14 от 25.02.2014 по применению ст. 18 Закона о рекламе «распространение» в контексте Закона о рекламе не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя; местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама. При этом определение субъекта Российской Федерации, на территории которого совершено правонарушение, должно осуществляться путем установления принадлежности абонентского номера к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/), абонентский номер заявителя +<...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи ОАО «МТС» на территории Республики Коми.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама распространена (доведена до потребителя) 28.01.2015 на территории Республики Коми.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы. В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ПАО КБ «Восточный» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Кредит всего за 15 минут в ПАО «Восточный экспресс банк». От Вас нужен только паспорт <...> Подробности 8-800-100-7-100 www.express-bank.ru», распространенную посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер +<...>, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ПАО КБ «Восточный» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в пункте 1 Решения ненадлежащей рекламы.

3. Производство по делу № Р 15-03/15 в отношении ООО «ОСК» прекратить.

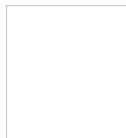
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ПАО КБ «Восточный» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении председателя правления ПАО КБ «Восточный» <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 29 мая 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

<...>
<...>
<...>



Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

29 мая 2015 года

№ 03-01/4432

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе: <...>;

на основании своего Решения от 29.05.2015 по делу № Р 15-03/15 о признании рекламы следующего содержания: «Кредит всего за 15 минут в ПАО «Восточный экспресс банк». От Вас нужен только паспорт <...> Подробности 8-800-100-7-100 www.express-bank.ru», распространенной 28.01.2015 посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер +<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Публичному акционерному обществу «Восточный экспресс банк», адрес места нахождения: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, переул. Св. Иннокентия, д. 1, **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение

посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме смс-сообщения на абонентский номер +<...> рекламы следующего содержания: «Кредит всего за 15 минут в ПАО «Восточный экспресс банк». От Вас нужен только паспорт <...> Подробности 8-800-100-7-100 www.express-bank.ru», в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Публичному акционерному обществу «Восточный экспресс банк», адрес места нахождения: 675000, Амурская обл., г. Благовещенск, переул. Св. Иннокентия, д. 1, представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 26 июня 2015 года.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридическое лицо административный штраф в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>