



У П Р А В Л Е Н И Е Ф Е Д Е Р А Л Ь Н О Й А А А
П О Р Е С П У Б Л И К Е К О М И

О П Р

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № Р 04-01/18

17 апреля 2018 года

№ 03-01/2890

Сыктывкар

АО «Банк Русский Стандарт»

Ткацкая ул., д. 36, г. Москва, 105187

<...>

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>;

рассмотрев дело № Р 04-01/18, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее – ООО «ОСК») по факту рекламы, распространенной 16.12.2017 в 11 часов 39 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> с абонентского номера с буквенным обозначением

«rsb.ru», следующего содержания: «В Эльдorado – за подарками! Расплачивайтесь картой MasterCard Банка Русский Стандарт, и мы вернем 10% от стоимости покупки с 15.12.17 по 15.01.18. Инфо www.rsb.ru/km Банк Русский Стандарт», 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 дате, времени и месте рассмотрения дела (соответствующие доказательства имеются в материалах рекламного дела),

- АО «Банк Русский Стандарт», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике (далее – Коми УФАС России) поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 16.12.2017 (вх. П-214 от 19.12.2017), указывающее на признаки нарушения требований Закона о рекламе.

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № Р 04-01/18 в отношении ООО «ОСК» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/434 от 24.01.2018.

Из материалов дела № Р 04-01/18 (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 SMS-сообщения;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: карте MasterCard Банка Русский Стандарт, формирование и поддержание

интереса к ней, и ее продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в сети сотового оператора «ВымпелКом» посредством SMS-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.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

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

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.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе **рекламопроизводитель** – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Как следует из письменных пояснений ООО «ОСК», имеющих в материалах дела, ООО «ОСК» оказывает посреднические технические услуги передачи текстов сообщений и требований к аудитории сообщений на технические мощности операторов мобильной связи или их партнеров, но не формирует сами сообщения, не определяет их содержание и адресатов.

Рассматриваемое сообщение поступило на оборудование ООО «ОСК» от АО «Банк Русский Стандарт» на основании заключенного с указанной компанией Договора № SMS26-06/08 от 01.07.2008 (далее - Договор).

По указанному Договору ООО «ОСК» оказывает Клиенту техническую услугу предоставления доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений Клиента. В соответствии с Договором, формирование и отправка SMS-сообщений осуществляется Клиентом самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых сообщений. При этом ООО «ОСК» не имеет технической возможности каким-либо образом формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от Клиента SMS-сообщения. Программное обеспечение ООО «ОСК» лишь осуществляет передачу текста SMS-сообщения и номера адресата сообщения на оборудование оператора связи; указанная передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства со стороны ООО «ОСК».

Кроме того, в соответствии с Договором, Клиент обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно отказался.

В связи с вышеизложенным, Определением Коми УФАС России № 03-01/2161 от 23.03.2018 произведена замена ненадлежащего лица – ООО «ОСК» надлежащим – АО «Банк Русский Стандарт».

АО «Банк Русский Стандарт» письмом от 21.03.2018 (вх. № 990-э от 22.03.2018, вх. № 1558 от 29.03.2018) сообщило, что в анкете от <...> указал номер <...> в качестве контактного номера. В соответствии с п. 6 заявления от <...> № <...>, <...> дал своё согласие на получение, как от Банка, так и от третьих лиц, действующих по поручению Банка, предложений воспользоваться услугами/продуктами Банка, услугами/продуктами третьих лиц, рекламной информации (в том числе об указанных выше услугах/продуктах). Такое согласие распространяется на предоставление указанных предложений и информации с помощью любых средств связи, включая почтовые отправления и электронные средства связи, в том числе телефонную связь, SMS-сообщения, факсимильную связь, электронную почту и другие средства связи.

Указанное согласие <...> не отозвано. Обратное в Коми УФАС России отсутствует.

В качестве подтверждения вышеуказанного довода к письму приложена копия заявления <...> на договор вклада до востребования «Накопительный счет Gold», а также копия анкеты к договору банковского обслуживания «карта Банк в кармане Gold», содержащие подпись <...>

Таким образом, из материалов рекламного дела № Р 04-01/18 усматривается, что распространение рассматриваемой рекламы осуществлено на абонентский номер <...> с его предварительного согласия.

С учетом изложенного, оснований полагать, что рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, у Комиссии не имеется.

В соответствии с пунктом 3.56 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 (далее – Регламент), Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлено, в том числе отсутствие фактов нарушения законодательства о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.56, 3.57 Регламента, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № Р 04-01/18 в отношении АО «Банк Русский Стандарт» прекратить.

Председатель
Комиссии

_____ <...>

Члены Комиссии

_____ <...>

_____ <...>

