

## 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 № 56/Р-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, юридический адрес: 125190, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 80, корп. 37, далее - ООО «СМС-Трафик») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛА:

14.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 1390э от 14.04.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания:

- 11.04.2015г. в 22 часа 12 минут: «24,8% na kredit do 30/04. Vam predodobrena summa do 315000 rub., platej 11800 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от абонента Russlavbank (смс – центр 8-904-349-00-04) на абонентский номер <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ЗАО «Теле 2-Кемерово» (исх. № 362 от 28.04.2015г.), следует, что номер <...> , входит в ресурс нумерации ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» и принадлежит технологическому смс-центру Теле2.

Вышеуказанное смс - сообщение было отправлено ООО «СМС-Трафик», на основании заключенного между ЗАО «Ростовская Сотовая Связь» и ООО «СМС - Трафик» договора № 225/SMS-IMSI от 01.11.2013г. По условиям которого ООО «СМС-Трафик» обязуется осуществлять смс - рассылку только тем абонентам

«Ростовская Сотовая Связь», которые являются клиентами ООО «СМС-Трафик» или его партнеров и выразили ООО «СМС - Трафик» или его партнерам свое согласие на получение смс - сообщений в письменной форме. Ответственность за содержание информации в смс - сообщениях несет ООО «СМС - Трафик».

06.05.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 56/Р-2015 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 28.05.2015г. в 09 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.05.2015г. на рассмотрение дела № 56/Р-2015 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 28.05.2015г. рассмотрение дела № 56/Р-2015 было отложено на 29.06.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

09.06.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС Трафик» (исх. № 304-15 от 09.06.2015г.), 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 ООО «СМС Трафик». В рамках данного договора АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс – сообщений. Вся модерация и управление смс – рассылкой осуществляются АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО). ООО «СМС Трафик» не имеет возможности анализировать текстовое содержание смс – сообщений.

Согласно пункту 3.2.2 вышеуказанного договора АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) обязано 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 договора ответственность за содержание исходящих от АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) смс – сообщений несет АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО). ООО «СМС Трафик» обеспечивает пропуск через свою систему смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

29.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 56/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», 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 (ООО «СМС Трафик») надлежащим (АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО), юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Донская, 14, корп. 2, ИНН 7706193043).

Определением от 29.06.2015г. рассмотрение дела № 56/Р-2015 было отложено на

27.07.2015г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО), ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении.

27.07.2015г. на рассмотрения дела № 56/Р-2015 представитель АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.07.2015г. рассмотрение дела № 56/Р-2015 было отложено на 26.08.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

29.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) (исх. № 3100/4140 от 24.07.2015г.), из которых следует, что абонентский номер <...> указан клиентом платежной системы CONTACT (далее по тексту – Система) при осуществлении данным абонентом операции в рамках Системы в 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 2011 году, копии документов АКБ «РУССЛАВБАНК» (ЗАО) 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.

26.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 56/Р-2015 в отсутствие представителя Банк РСБ 24 (АО) (дата изменения сокращенного наименования 25.08.2015г., согласно выписке из ЕГРЮЛ), 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 26.08.2015г. рассмотрение дела № 56/Р-2015 было отложено на

23.09.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.09.2015г. состоялось рассмотрение дела № 56/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 № 56/Р-2015 было отложено на 20.10.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

20.10.2015г. на рассмотрение дела № 56/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 № 56/Р-2015 было отложено на 19.11.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.11.2015г. на рассмотрение дела № 56/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 19.11.2015г. рассмотрение дела № 56/Р-2015 было отложено на 17.12.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.12.2015г. на рассмотрение дела № 56/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 № 56/Р-2015 было отложено на 15.01.2016г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк РСБ 24 (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

12.01.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения Банк РСБ 24 (АО) (исх. № 1258/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 № 56/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:

- 11.04.2015г. в 22 часа 12 минут: «24,8% na kredit do 30/04. Vam predodobrena summa do 315000 rub., platej 11800 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» от абонента Russlavbank (смс – центр 8-904-349-00-04) на абонентский номер <...>.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 30/04. Vam predodobrena summa do 315000 rub., platej 11800 rub. Nuzhen tol'ko passport! Zvonite 8-800-555-43-73» (смс – центр 8-904-349-00-04) (11.04.2015г. в 22 часа 12 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

рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем 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.

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман  Е.Б. Каминская
------------------------------------	------------------------------------

Члены Комиссии:

М.И. Данилова