

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 121/Р-2014

«18» марта 2015г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии:	Кухарской Н.Е. -	руководителя управления;
	Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
Членов Комиссии:	Валевой К.О. -	ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 121/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (юридический адрес: 125190, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 80, корп. 37, ИНН 7705642257, 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:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление <.....> (вх. № 1721э от 06.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный номер <.....> следующего содержания:

- 03.06.2014г. в 17 часов 05 минут: «Вклад «Рекордный» - до 10,71%! Заполните заявку www.ubrr.ru/vkl1 и получите 100 рублей в подарок! С уважением, УБРИР» от абонента UBRR (смс – центр +7-916-896-03-90).

04.08.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 121/Р-2014 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 04.09.2014г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.09.2014г. на рассмотрение дела № 121/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 121/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.09.2014г. рассмотрение дела № 121/Р-2014 было отложено на 02.10.2014г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

02.10.2014г. на рассмотрение дела № 121/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 121/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 02.10.2014г. рассмотрение дела № 121/Р-2014 было отложено на 27.10.2014г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.10.2014г. на рассмотрение дела № 121/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 121/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.10.2014г. рассмотрение дела № 121/Р-2014 было отложено на 05.12.2014г. в 09 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.12.2014г. на рассмотрение дела № 121/Р-2014 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 121/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.12.2014г. рассмотрение дела № 121/Р-2014 было отложено на 26.12.2014г. в 10 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС Трафик» (исх. « 308-14 от 04.12.2014г.), из которых следует, что оригинатором отправки вышеуказанного смс – сообщения является «UBRR», оригинатор принадлежит открытому акционерному обществу «Уральский банк реконструкции и развития» (далее по тексту – ОАО «УБРИР»). ОАО «УБРИР» инициировало рассылку вышеуказанного смс – сообщения на основании договора с ООО «СМС Трафик» № 240/14 от 17.04.2014г., в рамках которого ОАО «УБРИР» предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс – сообщений. Вся модерация и управление смс – рассылкой осуществлялись на стороне ОАО «УБРИР».

По условиям вышеуказанного договора ОАО «УБРИР» обязано получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений с информацией ОАО «УБРИР» письменное согласие на получение таких смс – сообщений, а также направить на мобильный телефон абонента смс – сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащее контактную

информацию ОАО «УБРИР» (телефон или e-mail). Ответственность за содержание исходящих смс – сообщений несет ОАО «УБРИР». ООО «СМС Трафик» обеспечивает пропуск через свою систему смс – сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования.

26.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 121/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (ОАО «УБРИР») юридический адрес: 620014, г. Екатеринбург, ул. Сакко и Ванцетти, 67, ИНН 6608008004).

Определением от 26.12.2014г. рассмотрение дела № 121/Р-2014 было отложено на 20.01.2015г. в 14 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик», ОАО «УБРИР» заказными письмами с уведомлением о вручении.

20.01.2015г. на рассмотрение дела № 121/Р-2014 представители ООО «СМС Трафик», ОАО «УБРИР» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ОАО «УБРИР» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.01.2015г. рассмотрение дела № 121/Р-2014 было отложено на 18.02.2015г. в 10 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «УБРИР» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.02.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «УБРИР» (исх. № 7076-01/15978 от 11.02.2015г.), из которых следует, что ОАО «УБРИР» распространило смс – сообщение абоненту <.....>, поскольку данным абонентом дано предварительное согласие на получение рекламы от банка при оформлении интернет -заявок на сайте банка в форме, установленной банком для данного вида дистанционных услуг. Абонент <.....> заполнил на сайте ОАО «УБРИР» www.ubrr.ru и направил банку интернет - заявки на кредит 31.01.2014г. и 05.07.2014г.

При заполнении интернет - заявок абонент <.....> поставил «галочки» в полях интернет – заявок «согласен с обработкой данных», являющихся активными ссылками. При нажатии на ссылку во всплывающем окне открывается содержание согласия: «Я даю свое согласие ОАО «УБРИР» на обработку персональных данных, указанных в настоящей заявке, а также их проверку выбранными банком способами, в целях информирования о статусе рассмотрения заявки, а также о рекламных акциях банка. Указанное согласие действует бессрочно с момента предоставления данных и может быть отозвано мною путем подачи письменного заявления в банк. Абонент <.....> не обращался в банк с требованием о прекращении распространения рекламы в его адрес.

18.02.2015г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2014 в отсутствие представителя ОАО «УБРИР», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 121/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 18.02.2015г. рассмотрение дела № 121/Р-2014 было отложено на 18.03.2015г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «УБРИР» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.03.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России потупили письменные пояснения ОАО «УБРИР» (исх. № 7076-01/29346 от 12.03.2015г.), из которых следует, что предварительное согласие абонента <.....> на получение смс – сообщений выражено вышеуказанным абонентом при оформлении интернет – заявок на сайте банка путем проставления «галочек» в соответствующих полях интернет – заявок. В силу пункта 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 следует, что «согласно части 1 статьи 18 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако ФЗ «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».

18.03.2015г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2014 в отсутствие представителя ОАО «УБРИР», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 1721э от 06.06.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на мобильный номер <.....> следующего содержания:

- 03.06.2014г. в 17 часов 05 минут: «Вклад «Рекордный» - до 10,71%! Заполните заявку www.ubrr.ru/vkl1 и получите 100 рублей в подарок! С уважением, УБРИР» от абонента UBRR (смс – центр +7-916-896-03-90).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <.....> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, распространение рекламы по сетям электросвязи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение

рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Однако, из письменных пояснений, представленных в адрес Кемеровского УФАС России ОАО «УБРИР» следует, что ОАО «УБРИР» распространило смс – сообщение абоненту <.....>, поскольку данным абонентом дано предварительное согласие на получение рекламы от банка при оформлении интернет -заявок на сайте банка в форме, установленной банком для данного вида дистанционных услуг. Абонент <.....> заполнил на сайте ОАО «УБРИР» www.ubrr.ru и направил банку интернет - заявки на кредит 31.01.2014г. и 05.07.2014г.

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие, что абонент выразил свое согласие на получение рекламных смс – сообщений от ОАО «УБРИР», признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ОАО «УБРИР» отсутствуют.

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,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 121/Р-2014 в отношении ОАО «УБРИР» (юридический адрес: 620014, г. Екатеринбург, ул. Сакко и Ванцетти, 67, ИНН 6608008004) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

Н.Е. Кухарская
Е.Б. Каминская
К.О. Валева