

Заявителю

АО «Банк Русский Стандарт»

105066, г. Москва,
ул. Спартаковская, д.2/1, стр.6.

105187, г. Москва, ул. Ткацкая, д.36.

е-mail: <...>

РЕШЕНИЕ

29 апреля 2019 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

председатель Комиссии: <...>- заместитель руководителя
Челябинского УФАС России;

<...>- специалист 1 разряда отдела
контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией
Челябинского УФАС России;

члены Комиссии:

<...>- специалист 1 разряда отдела
контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией
Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело №16-08/2019, возбужденное по факту распространения рекламы путем отправления смс-сообщения без предварительного согласия абонента с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России обратились физических лиц по факту поступления смс-сообщений с рекламой:

- 12 декабря 2018 года в 09:35 на его мобильный телефон <...> смс-сообщений с рекламой: «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 15.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»» от отправителя под буквенным обозначением «rsb.ru» без предварительного согласия абонента (далее – Заявитель 1);
- 16 декабря 2018 года в 11:05 на его мобильный телефон <...> смс-сообщений с рекламой: «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 19.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»» от отправителя под буквенным обозначением «rsb.ru» без предварительного согласия абонента (далее – Заявитель 2).

В качестве доказательств заявителями представлены скрин-шоты смс-сообщений, поступивших на телефонный номер <...> и <...> от отправителя под обозначением «rsb.ru».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера <...> и <...> входят в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения, согласно которым данная смс-рассылка была осуществлена через технические и программные средства ООО «Т2 Мобайл» по заказу ООО «ОСК» (ОГРН 1057746705631, ИНН 7705658056), с

которым ООО «Т2 Мобайл» заключен Договор № <...> от 01.06.2015 года. В соответствии с пунктом 3.2.8 указанного договора ООО «ОСК» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов Исполнителей, которые выразили ООО «ОСК» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление. Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 Договора – ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в СМС-рассылках, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс-рассылка, несет ООО «ОСК».

ООО «ОСК» представило письменные пояснения, согласно которым в результате проведения проверки было установлено, что данные смс-сообщения поступали на оборудование ООО «ОСК» от АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН 7707056547) на основании Договора № <...> от 01.07.2008 года. По указанному договору ООО «ОСК» оказывает Клиенту техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку смс-сообщений Клиента смс-сервер оператора связи. В соответствии с Договором, формирование и отправка смс-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 смс-сообщения. Программное обеспечение ООО «ОСК» лишь осуществляет передачу текста смс-сообщения и номера адресата сообщения на оборудование оператора связи, указанная передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства со стороны ООО «ОСК». В соответствии с условиями Договора- Клиент обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно отказался. В случае если текст рассылаемых с помощью программного обеспечения ООО «ОСК» сообщений, может быть признан рекламой, рекламодателем в этом случае будет являться Клиент как лицо, осуществляющее распространение рекламы.

На запрос Челябинского УФАС России АО «Банк Русский Стандарт» представило письменные пояснения (вх:3722 от 20.03.2019), согласно которым АО «Банк Русский Стандарт» осуществлял рассылку смс-сообщений с рекламой: «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 15.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»» и «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 19.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»». Распространение указанной рекламы осуществлялось АО «Банк Русский Стандарт» на основании Анкет, которые были заполнены и собственноручно подписаны при обращении Заявителем 1 - 18.07.2007 году, а Заявителем 2 – 11.05.2015 году в АО «Банк Русский Стандарт» с целью заключения кредитных договоров. В письменных пояснениях АО «Банк Русский Стандарт» указывает, что учитывая значительный период времени, прошедший с момента обращения Заявителя 1 и Заявителя 2 в Банк, бумажные варианты Анкет не сохранились, в связи с чем представлены электронные экземпляры Анкет, хранящиеся в программном обеспечении Банка. В материалы дела представлены электронные экземпляры Анкет, которые не содержат подписи Заявителя 1 и Заявителя 2.

Рассмотрев заявление и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заявителю 1 и Заявителю 2 на их телефонный номер <...> и <...> поступили смс-сообщения следующего содержания: «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 15.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»» и «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 19.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»» от отправителя под буквенным обозначением «rsb.ru» без предварительного согласия абонента.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация, поступившая 12 декабря 2018 года в 09:35 на мобильный телефон <...> Заявителю 1 и 16 декабря 2018 года в 11:05 на мобильный телефон <...>, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на формирование и поддержание интереса потребителей к конкретным услугам - оказание финансовых услуг.

В силу части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем указанного смс-сообщения является АО «Банк Русский Стандарт» ввиду следующего.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ООО «ОСК», направление смс-сообщений на абонентский номер <...> и <...> осуществляло АО «Банк Русский Стандарт». Смс-сообщения поступали на оборудование ООО «ОСК» от АО «Банк Русский Стандарт» (ИНН 7707056547) на основании Договора № <...> от 01.07.2008 года. По указанному договору ООО «ОСК» оказывает Клиенту техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку смс-сообщений Клиента смс-сервер оператора связи. В соответствии с Договором, формирование и отправка смс-сообщений осуществляется Клиентом самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых сообщений.

Довод АО «Банк Русский Стандарт» о том, что учитывая значительный период времени, прошедший с момента обращения Заявителя 1 и Заявителя 2 в Банк, бумажные варианты Анкет не сохранились, в связи с чем представлены электронные экземпляры Анкет, хранящиеся в программном обеспечении Банка которые не содержат подписи Заявителя 1 и Заявителя 2 не принимается во внимание.

Из анализа норм Закона о связи, Закона о рекламе следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

Документов, материалов, указывающих, что АО «Банк Русский Стандарт» приняты достаточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Закона о связи, части 1 статьи 18 Закона о рекламе при направлении СМС-сообщений с рекламой на номер абонента <...> и <...> Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено.

Вина АО «Банк Русский Стандарт» выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении рекламы путем рассылки смс-сообщения от отправителя под буквенным обозначением «rsb.ru» без предварительного согласия абонента, в результате чего были нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем рекламы посредством отправления смс-сообщений без предварительного согласия абонента следует признать АО «Банк Русский Стандарт», как лицо, осуществившее распространение рекламы по сетям электросвязи на основании договора № <...> от 01.07.2008 года, заключенного с ООО «ОСК».

Поскольку по состоянию на 29 апреля 2019 года АО «Банк Русский Стандарт» не представлено документов, материалов с указанием на прекращение рекламной рассылки абоненту <...> и <...>, Комиссия считает возможным выдать АО «Банк Русский Стандарт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 15.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»» и «Вам предварительно одобрен кредит наличными на индивидуальных условиях. Предложение действует до 19.12.18.:88002003113, rsb.ru/pl АО «Банк Русский Стандарт»» от отправителя под буквенным обозначением «rsb.ru» с использованием телефонной связи без предварительного согласия абонента <...> и <...> на получение рекламы, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать АО «Банк Русский Стандарт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении АО «Банк Русский Стандарт» и его должностного лица.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

