

РЕШЕНИЕ

по делу № 3-18-36/00-08-14

«27» марта 2015 г.

г. Москва

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

<...>,

рассмотрев дело № 3-18-36/00-08-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы в мае 2014 года рекламы услуг ОАО «Национальный банк «ТРАСТ» по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщения,

в присутствии представителей лиц, участвующих в деле:

ОАО «Национальный банк «ТРАСТ» (адрес: ул. Спартаковская, д. 5, стр. 1, г. Москва, 105066, ОГРН 1027800000480, дата присвоения ОГРН 15.08.2002, ИНН 7831001567, КПП 775001001) — <...> (доверенность № 1/2015 от 21.01.2014);

ООО «Билайн Венчурс» (адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр. 14; ОГРН 1087746543510; ИНН 7713651706; КПП 771301001; дата регистрации: 21.04.2008) - <...> (доверенность б/н от 16.09.14);

ООО «СМС Трафик» (Ленинградский проспект, д. 80, стр. 37, г. Москва; ул. Тверская, д. 7, а/я 97, г. Москва, 125009, ИНН 7705642257, КПП 771001001, ОГРН 1057746117384, дата регистрации: 28.01.2014) - уведомлено надлежащим образом, не явилось,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило обращение гражданина о распространении рекламы услуг банка по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщений.

Гражданин <...> указал, что 27.05.2014 в 11:52 на его телефонный номер <...> (оператор ОАО «Вымпел-Коммуникации») посредством смс-сообщения по сетям электросвязи от абонента, маскированного обозначением «Trustbank», поступила реклама услуг ОАО «Национальный банк «ТРАСТ», согласия на которую обществу он не давал:

«<...>, для Вас кредит наличными банка Траст 300 000 рублей. Специальное предложение до 03 июня! Для получения нужен только паспорт. Звоните сейчас по тел 88001001144» в нашем офисе: Рыбинск, Герцена 87, ком 17 74-77, тел. +7 485 523 90 27».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, распространение рекламы услуг ОАО «Национальный банк «ТРАСТ» посредством сообщения 27.05.2014 по сети электросвязи осуществлялось с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».



В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно объяснениям ОАО «Национальный банк «ТРАСТ» 27.05.2014 рассылка смс-рекламы в г. Москве по поручению банка не осуществлялась, и банк не заключал договоров на распространение рекламы посредством смс-сообщений в мае 2014 г. Договоры на распространение смс-рекламы были заключены позже с июня 2014 г.

Согласно информации, представленной ОАО «Вымпел-Коммуникации», по договору № 08-14 от 01.05.2014 и дополнительному соглашению к нему смс-сообщение поступило гражданину через ООО «Билайн Венчурс» - партнера ОАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно информации, представленной ООО «Билайн Венчурс», по договору № 02-14 от 01.05.2014 и дополнительному соглашению к нему смс-сообщение поступило гражданину через ООО «СМС Трафик» - партнера ООО «Билайн Венчурс».

Согласно информации, представленной ООО «СМС Трафик», по договору № 511/3 от 01.11.2012 смс-сообщение поступило гражданину от ООО «Гарант».

Вместе с тем согласно реквизитам ООО «Гарант», указанным в договоре № 511/3 от 01.11.2012, общество имеет ОГРН - 1117746059551. Однако согласно базе данных ЕГРЮЛ Федеральной налоговой службы данный ОГРН принадлежат ООО «ДИЗАЙН ПРО», следовательно в договоре указаны недостоверные сведения о лице, распространявшем рекламу - компании ООО «Гарант», и данное лицо невозможно идентифицировать и установить.

Согласно объяснениям ООО «СМС Трафик» сообщение, отправленное 27.05.2014 в 11:52 на абонентский номер <...>, было отправлено в тестовом режиме и не тарифицировалось. В связи с этим финансовые документы не составлялись, и в настоящее время не имеется правоотношений с ООО «Гарант».

Согласно договору № 02-14 от 01.05.2014 ООО «Билайн Венчурс» оказывает ООО «СМС Трафик» услуги по распространению рекламной информации материалов последнего с использованием сетей операторов связи.

В соответствии со статьей 2 указанного договора ООО «Билайн Венчурс» выделяет ООО «СМС Трафик» уникальное имя и уникальный код идентификации в целях идентификации (Имя отправителя) и распространения рекламной информации материалов, предоставляет обществу доступ к WEB-интерфейсу услуг, предназначенному для управления услугами и размещения материалов для направления пользователям, или удаленный доступ по специальному технологическому протоколу. Протокол доступа подключения, выделенная ООО «СМС Трафик» пропускная способность, и др. параметры доступа указываются в бланке заказа на услуги. Согласно договору ООО «СМС Трафик» самостоятельно определяет содержание материалов, формирует их текст и определяет список пользователей и их абонентских номеров, которым будет осуществляться рассылка, и направляет ООО «Билайн Венчурс» шаблон заявленных к распространению материалов. В свою очередь ООО «Билайн Венчурс» согласовывает шаблон и осуществляет профилирование списка пользователей ООО «СМС Трафик» и/или распространение материалов ООО «СМС Трафик» с применением правил таргетирования списка пользователей.

В соответствии со статьей 5 договора № 02-14 от 01.05.2014 ООО «СМС Трафик» обеспечивает, гарантирует соблюдением действующего законодательства при формировании материалов и осуществляет рассылку рекламной информации

материалов пользователям, давшим согласие на получение таких материалов, и в случае нарушения данных обязательств ООО «Билайн Венчурс» вправе не принимать к исполнению шаблон на распространение материалов. При этом ООО «СМС Трафик» по требованию ООО «Билайн Венчурс» предоставляет последнему данные, подтверждающие наличие согласия пользователей на получение рекламно-информационных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений, а также информацию о партнерах ООО «СМС Трафик», являющихся инициаторами распространения рекламы. Формирование и регулярное обновление общего стоп-листа пользователей, выразивших отказ от получения рекламы, ООО «Билайн Венчурс» возложил на ООО «СМС Трафик».

Согласно пункту 2.1. договора № 511/3 от 01.11.2012 ООО «СМС Трафик» оказывает ООО «Гарант» услуги доступа к Системе, обеспечивающей обработку отправки сообщений и организацию взаимодействия между ООО «Гарант» и абонентом.

В соответствии с пунктом 2 указанного договора № 511/3 от 01.11.2012 под Системой SMS Traffic понимается принадлежащей ООО «СМС Трафик» комплекс оборудования и программного обеспечения, который позволяет получать, обрабатывать и пропускать в форме различных типов сообщений данные, поступающие от абонента и адресуемые ООО «Гарант», а также в обратном порядке, - от ООО «Гарант» адресуемые абоненту.

Согласно пункту 6 указанного договора № 511/3 от 01.11.2012 под спамом понимается сообщение, отправленное Заказчиком и предназначенное по своему содержанию неопределенному кругу лиц, доставленное Абоненту без его (их) предварительного согласия или не позволяющее определить отправителя этого сообщения, в том числе содержащее несуществующее или фальсифицированное имя отправителя.

В силу пункта 12 Правил оказания услуг (Приложение № 4 к договору № 11 от 13 ноября 2012 г.) (далее - Правила) со стороны Заказчика не допускается отправлять через платформу ООО «СМС Трафик» сообщения, которые будут соответствовать признакам спама, а также регистрировать имя отправителя, которое может повлиять на репутацию сторонних лиц и организаций (например, название компании, к которой Заказчик не имеет отношения, или номер телефона, который не принадлежит Заказчику).

Согласно пунктам 4, 5 Правил ООО «СМС Трафик» предоставляет услуги только заказчикам. Заказчиком считается лицо, заключившее с ООО «СМС Трафик» договор оказания услуг предоставления доступа к системе и обработке данных и зарегистрированное в Системе. При регистрации Заказчик получает индивидуальный логин и пароль, позволяющий получить доступ к защищенной области сайта www.smstraffic.ru.

Таким образом ООО «Билайн Венчурс» и ООО «СМС Трафик» предоставляют различным компаниям техническую возможность рассылки смс-сообщений через свои программно-аппаратные комплексы, в частности сайт www.smstraffic.ru, оборудование которых подключено (через оборудование ООО «Билайн Венчурс») к оборудованию оператора связи ОАО «Вымпел-Коммуникации».

Таким образом, распространение рекламы посредством смс-сообщения на телефон гражданина осуществлялось в результате реализации цепи договорных отношений между ОАО «Вымпел-Коммуникации» (по договору № 08-14 от 01.05.2014), ООО «Билайн Венчурс» (по договору № 02-14 от 01.05.2014), ООО «СМС Трафик», что дает основания рассматривать такие отношения как взаимосвязанные действия

рекламораспространителей.

В цепочке данных отношений ООО «Билайн Венчурс» осуществляло непосредственные действия по рассылке смс-рекламы без согласия абонента, обеспечив доступ к своему программно-техническому комплексу через web-интерфейс и через стандартные протоколы передачи информации в сети интернет ООО «СМС Трафик», которое направило смс-рекламу гражданину без его согласия, а также передав смс-сообщение в последующем на платформу SMS-центра ОАО «Вымпел-Коммуникации».

Таким образом, **ООО «СМС Трафик»** (Ленинградский проспект, д. 80, стр. 37, г. Москва; ул. Тверская, д. 7, а/я 97, г. Москва, 125009, ИНН 7705642257, КПП 771001001, ОГРН 1057746117384, дата регистрации: 28.01.2014) и **ООО «Билайн Венчурс»** (адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр 14; ОГРН 1087746543510; ИНН 7713651706; КПП 771301001; дата регистрации: 21.04.2008) являются рекламораспространителями смс-рекламы, направленной гражданину без его согласия.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, частью 7 статьи 38, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 действия **ООО «СМС Трафик»** по распространению смс-рекламы финансовых услуг ОАО «Национальный банк «ТРАСТ» по сетям электросвязи без получения предварительного согласия абонента нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать действия **ООО «Билайн Венчурс»** по распространению смс-рекламы финансовых услуг ОАО «Национальный банк «ТРАСТ» по сетям электросвязи без получения предварительного согласия абонента нарушающими часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать **ООО «СМС Трафик»** предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

4. Выдать **ООО «Билайн Венчурс»** предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении **ООО «СМС Трафик»**.

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении **ООО «Билайн Венчурс»**.

Решение изготовлено в полном объеме 31 марта 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.