

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/69-2018

28 ноября 2018 года город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 06-06/69-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения публичным акционерным обществом Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (далее – ПАО Банк «ФК Открытие», Общество, Банк), (ИНН 7706092528; ОГРН 1027739019208; юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя – <...>, извещенного надлежащим образом,

в присутствии:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ПАО Банк «ФК Открытие» - <...> (доверенность от 12.05.2018),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> (вх. № 8396э от 26.09.2018) по факту направления 25.09.2018 в 16:03 часов на его абонентский номер <...> рекламного смс-сообщения: «Максим, персонально для вас одобрена сумма 680 000 руб. под 13%. Назовите промокод 2797205 – и получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. Подробнее 88007008790» от отправителя ОТКРИТИЕ.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать

наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

На запрос Омского УФАС России ООО «АйДидиджитал» представлена информация, из которой следует, что отправителем указанного смс-сообщения (факт отправки 25.09.2018 в 16:03 часов смс-сообщения на абонентский номер <...> подтверждается данными системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО «АйДидиджитал») является ПАО Банк «ФК Открытие» в соответствии с Договором № 0704/2015 от 07.04.2015. Согласно условиям Договора № 0704/2015 Банк принял на себя ответственность за содержание сообщений и подтверждение согласия абонентов на получение смс-сообщений.

Определением Омского УФАС России от 08 ноября 2018 года в отношении ПАО Банк «ФК Открытие» возбуждено дело № 06-06/69-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На определение о возбуждении дела № 06-06/69-2018 ПАО Банк «ФК Открытие» представлены пояснения, из которых следует: «25.09.2018 смс сообщение на указанный в заявлении <...> телефонный номер было сформировано автоматически, но направлено ошибочно, в связи с техническим сбоем.

Банком проведены соответствующие мероприятия, и указанный телефонный номер исключен из базы данных.

Банк прекратил осуществлять информационные/рекламные рассылки адресату данного телефонного номера».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ПАО Банк «ФК Открытие» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, рассмотрев материалы дела, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ПАО Банк «ФК Открытие» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на абонентский номер +<...> без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламной информации.

Учитывая пояснения Банка о том, что в настоящее время номер заявителя исключен из базы данных абонентов, которым предназначается смс-рассылка, Комиссия Омского УФАС России приняла решение о нецелесообразности выдачи ПАО Банк «ФК Открытие» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 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 ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528; ОГРН 1027739019208), выразившиеся в направлении 25.09.2018 в 16:03 часов в адрес гражданина <...> рекламного смс-сообщения: «Максим, персонально для вас одобрена сумма 680 000 руб. под 13%. Назовите промокод 2797205 – и получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. Подробнее 88007008790» без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО Банк «ФК Открытие» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 28 ноября 2018 года.

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