

РЕШЕНИЕ

по делу № 02/04-2019 р

Резолютивная часть решения оглашена 14 мая 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 17 мая 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (далее – Комиссия) в составе: Председателя Комиссии: <...>, <...>

рассмотрев дело № 02/04-2019р по признакам нарушения ч. 7 ст. 5, ч.1 ст. 18, ч. 1 ст. 28, п. 2 ч. 2 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») по факту направления Публичным акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы», ПАО Банк «ФК Открытие» и ООО «ОСК» 05.12.2018 в 16:21 на мобильный телефон <...> смс-сообщения от «ОТКРИТИЕ» следующего содержания: <...> получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>»,

в присутствии представителей:

от лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

<...> – представителя ПАО Банк «ФК Открытие» по доверенности ;

<...> – представителя Публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» по доверенности ;

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства: ООО «ОСК»;

в отсутствие заявителя физического лица;

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 8842 от 06.12.2018) по вопросу получения 05.12.2018 в 16:21 на мобильный телефон <...> смс-сообщения от «ОТКРИТИЕ» следующего содержания: «<...> и получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>», в отсутствие согласия на его получение, что нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

При рассмотрении заявления антимонопольным органом установлено, что смс-сообщение также содержит признаки нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 28, п. 2 ч. 2 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Определением от 22.01.2019 возбуждено дело в отношении ПАО Банк «ФК

Открытие», рассмотрение дела №02/04-2019р назначено на 20.02.2019.

Определением от 20.02.2019 срок рассмотрения дела № 02/04-2019р продлен до 22.04.2019, рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов от лиц, участвующих в деле и назначено на 25.03.2019.

Определением от 25.03.2019 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов от лиц, участвующих в деле. Дополнительно привлечены для участия в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: Публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (далее- ПАО «МТС») и ООО «ОСК». Рассмотрение дела назначено на 16.04.2019.

Определением от 16.04.2019 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и назначено на 14.05.2019.

Заявитель – физическое лицо, надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку не обеспечил.

Ответчик – ПАО Банк «ФК Открытие» обеспечил явку представителя по доверенности <...>

Ответчик – ПАО «МТС» обеспечил явку представителя по доверенности <...>

Ответчик – ООО «ОСК» явку представителя не обеспечил, запрошенные документы представил.

Изучив материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношений, возникающих в связи с реализацией объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Соответственно, устанавливая критерий неопределенности круга лиц, которым направляется информация как основание отнесения такой информации к рекламе, следует исходить из непосредственного содержания такой информации и факультативно- из способа ее распространения.

Несмотря на упоминание в тексте смс-сообщения имени абонента, указанная в смс-сообщении информация содержит сведения об оказываемых финансовых услугах Банка и такие сведения не носят персонализированного характера, по существу, представляют интерес для неопределенного круга лиц.

Оснований полагать, что информация, содержащаяся в смс-сообщении о получении кредита на специальных условиях, предлагаемых абоненту, не имеется, поскольку расчет суммы кредита заявителю, на условиях, указанных в смс-сообщении, не производился. Данный факт ПАО Банк «ФК Открытие» не оспаривается.

В рассматриваемом случае информация: «<...>получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>», поступившая в виде смс –сообщения на абонентский номер физического лица, полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонализированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования (кредитным услугам, предлагаемым Банком), формирование и поддержание интереса к услугам Банка и их продвижения на рынке.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «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. Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом реклама признается распространенной 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.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О защите персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на

рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

В соответствии с п. 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» данный закон 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.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно относиться к конкретному рекламодателю, либо рекламораспространителю, и должно быть явно выражено.

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС», заявитель физическое лицо является его абонентом на основании договора о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи <...>. Абоненту выделен номер <...>.

Из обращения физического лица следует, что он не давал согласия на получение спорного смс-сообщения на его абонентский номер.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Федеральный закон «О связи») абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; оператор связи - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии.

В соответствии с пунктом 35 статьи 2 Федерального закона «О связи» электросвязью являются любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с пунктом 22.1 статьи 2 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи - автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон «О связи» не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя, в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

Статья 44.1 Федерального закона «О связи» устанавливает порядок

осуществления рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи (далее рассылка).

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» 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 или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно письменным пояснениям ПАО Банк «ФК Открытие» (вх. № 806 от 11.02.2019, вх. № 2439 от 12.04.2019) смс-сообщение отправлено на номер абонента ошибочно в связи с техническим сбоем, заявитель клиентом Банка не является.

Так, из вышеуказанной информации следует, что у ПАО Банк «ФК Открытие» предварительное явно выраженное согласие абонента (заявителя) на получение спорного смс-сообщения отсутствует.

Таким образом, информация следующего содержания: «<...>получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>», поступившая в виде смс –сообщения на абонентский номер физического лица в отсутствие предварительного согласия абонента на его получение, не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, к которым в том числе относится и банки.

Финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

В рассматриваемом случае из содержания рекламной информации следует, что ПАО Банк «ФК Открытие» предоставляет финансовую услугу- кредит.

В силу статьи 819 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) под кредитом понимается предоставление банком или иной кредитной организацией денежных средств заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором.

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее Федеральный закон «О банках и банковской деятельности») под кредитной организацией понимается юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Банком является кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

В соответствии со статьей 13 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России.

Таким образом, правом на заключение кредитного договора обладает исключительно кредитная организация, имеющая соответствующую лицензию.

В соответствии с Федеральным законом «О банках и банковской деятельности» ПАО Банк «ФК Открытие» выдана лицензия на осуществление банковских операций <...>.

Статьей 7 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» определено, что кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов "банк" или "небанковская кредитная организация".

В силу ч. 4 ст. 7 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» иные требования к фирменному наименованию кредитной организации устанавливаются ГК РФ.

Согласно части 1 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

На основании статьи 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Указанное в рассматриваемой рекламе наименование банк «Открытие» не соответствует полному наименованию юридического лица – Публичное акционерное общество Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (сокращенное наименование ПАО Банк «ФК Открытие»), в соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц. Доказательства того, что

наименование банк «Открытие» является сокращенным фирменным наименованием, право на наличие которого предусмотрено статьей 7 Федерального закона «О банках и банковской деятельности», в материалах дела отсутствует.

В соответствии с пунктом 24 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласно части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги.

Целью введения данной статьи является защита прав потребителей рекламы на получение достоверной информации о рекламе финансовых услуг.

Исходя из анализа приведенных нормативных положений, целью рекламы является не просто продвижение соответствующего товара (работы, услуги), а доведение до потребителя всех необходимых сведений, в части обязательного указания наименования лица, оказывающего финансовую услугу с целью соблюдения информационного права потребителей.

Учитывая изложенное, в рекламном смс-сообщении, направленном на мобильный телефон <...> от «<...>», следующего содержания: «<...> получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>», отсутствуют сведения о наименовании или имени лица, оказывающего финансовую услугу (кредит), следовательно, она размещена с нарушением части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Согласно ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом "О потребительском кредите (займе)", для заемщика и влияющие на нее.

Статья 432 Гражданского кодекса РФ к существенным относит условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно Постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере

процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

Пунктом 28 указанного Постановления установлено, что за размещение рекламы, в которой отсутствует часть необходимой информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, надлежит учитывать следующее. Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Федеральным законом «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Порядок расчета полной стоимости потребительского кредита (займа) с приведением формулы, по которой необходимо осуществлять расчет, установлен статьей 6 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Закон «О потребительском кредите»). При этом условия договора потребительского кредита (займа) установлены статьей 5 Закона «О потребительском кредите». В соответствии с указанной нормой к условиям договора потребительского кредита (займа) относятся, в частности, процентные ставки в процентах годовых, а при применении переменных процентных ставок - порядок их определения, соответствующий требованиям настоящего Федерального закона; виды и суммы иных платежей заемщика по договору потребительского кредита (займа); периодичность платежей заемщика при возврате потребительского кредита (займа), уплате процентов и иных платежей по кредиту (займу); информация об иных договорах, которые заемщик обязан заключить, и (или) иных услугах, которые он обязан получить в связи с договором потребительского кредита (займа), а также информация о возможности заемщика согласиться с заключением таких договоров и (или) оказанием таких услуг либо отказаться от них.

Учитывая изложенное, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита, пользованием им и погашением кредита, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита и влияющие на нее.

В смс - рекламе следующего содержания: «<...> получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>» содержится банковская (финансовая) услуга-кредит, которая содержит следующие условия предоставления финансовой услуги (кредит), а именно: сумма (<...> и процентная ставка (под <...., но не содержит все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита.

При этом, рассматриваемая реклама не содержит все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита, в том числе: срок возврата потребительского кредита, условия предоставления, виды и суммы иных платежей заемщика по договору потребительского кредита; периодичность платежей заемщика при возврате потребительского кредита, информация об иных договорах, которые заемщик обязан заключить, и (или) иных услугах, которые он

обязан получить в связи с договором потребительского кредита, следовательно, она не соответствует требованиям п. 2 ч. 2 ст. 28, ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Исходя из анализа положений Федерального закона «О рекламе», целью рекламы является не просто продвижение соответствующего товара (работы, услуги), а доведение до потребителя всех необходимых сведений, способных вызвать у ее потребителя правильное (неискаженное) представление об объекте рекламирования. Закон не предъявляет требования указать всю существенную информацию, но обязывает формировать у ее потребителя правильное (достоверное) восприятие о соответствующей продукции (товаре, услуге). Недостаточная информированность потребителя обо всех условиях рекламируемого товара (работы, услуги), имеющая место в силу недобросовестного поведения организации, предоставляющей услуги или реализующей товар, приведет к неоправданным ожиданиям названного лица, прежде всего, в отношении сделки, которую он намерен заключить.

Поскольку распространенная реклама финансовой услуги направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламы. Отсутствие всех существенных условий предоставления кредита может привести к искажению смысла рекламы и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемой финансовой услугой.

В вышеуказанном смс- сообщении отсутствует существенная информация о всех условиях получения кредита, определяющих его полную стоимость, что искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы, что нарушает требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, смс- сообщение следующего содержания: «<...>получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>, не содержит все условия предоставления финансовой услуги (кредит), определяющие полную ее стоимость, которые влияют на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, что является существенной информацией и может вводить потребителей в заблуждение, следовательно, она размещена с нарушением ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно информации, представленной ПАО «МТС» (вх. № 2756 от 23.04.2019), вышеуказанное смс-сообщение поступило на абонентский номер <...> с сервисного номера (никнейм «OTKRITIE»), выделенного ПАО Банк «ФК Открытие» на основании договора оказания услуг связи <....>. ПАО «МТС» обеспечивает только

техническую возможность подключения ПАО Банк «ФК Открытие» к сети электросвязи.

ПАО «МТС» не формировало текст спорного смс-сообщения, не совершало самостоятельно его рассылку. Направление смс-сообщения осуществлялось по инициативе заказчика рассылки ПАО Банк «ФК Открытие».

В соответствии с информацией, представленной ООО «ОСК» (вх. № 2516 от 16.04.2019, от 23.04.2019) Общество оказывает посреднические технические услуги передачи текстов сообщений, не формирует сами смс – сообщения, не определяет их содержание и адресатов. Указанное смс – сообщение поступило на оборудование от ПАО Банк «ФК Открытие» на основании заключенного Договора <...>. По указанному договору ООО «ОСК» оказывает клиенту техническую услуги предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку смс-сообщений клиента. 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». При этом 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.

Оценив условия Договора № <...> ПАО Банк «ФК Открытие», определило содержание смс-сообщения и осуществило фактическое доведение сведений рекламного характера до абонента (заявителя).

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5, части 1 статьи 28, пункта 2 части 2 статьи 28 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо).

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

Оценив представленные доказательства в совокупности, проанализировав последовательность договорных отношений между Публичным акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы», ПАО Банк «ФК Открытие» и ООО «ОСК», Комиссия приходит к выводу, что ПАО Банк «ФК Открытие» является рекламодателем и рекламодателем смс-сообщения, в понимании статьи 3 Федерального закона «О рекламе», и несет ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 28, п. 2 ч. 2 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», поскольку ПАО Банк «ФК Открытие» является лицом, определившим содержание рекламы (финансовой услуги – кредит) и лицом, заинтересованным в

распространении рекламы финансовых услуг.

В связи с тем, что в материалы дела представлена информация о том, что спорное смс-сообщение в настоящее время не распространяется, Комиссия решила ПАО Банк «ФК Открытие» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно ч. 6 ст. 14.3 КоАП РФ распространение кредитной организацией рекламы услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержащей хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, без указания всех остальных условий, определяющих полную стоимость кредита (займа) для заемщика и влияющих на нее, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до восьмисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 и ч. 6 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 1027739019208) и его должностного лица.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «<...> получите кредит на специальных условиях в любом офисе банка «Открытие» по паспорту и документу, подтверждающему доход. <...>», направленную посредством смс-сообщения на номер <...> от абонента <...> с сервисного номера, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28, п. 2 ч. 2 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 1027739019208) о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. В отношении ООО «ОСК» (ИНН 7705658056, ОГРН 1057746705631) и Публичного

акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (ИНН7740000076, ОГРН 1027700149124) производство по делу прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 и ч. 6 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 1027739019208) и его должностного лица.