

Заявитель:

<...>

<...>

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 102773901920, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.2, стр. 4)

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 045/05/18-19/2020 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

18 ноября 2020 г. г. Курган

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – Руководитель Курганского УФАС России, рассмотрев материалы по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер +<...> рекламы,

УСТАНОВИЛА:

17.09.2020 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее - Курганское УФАС России) поступило заявление <...> (вх. 4322) с жалобой на получение смс-сообщения рекламного характера с «буквенного» номера без предварительного согласия абонента.

Заявитель сообщил, что 16.09.2020 года получил на свой абонентский номер +<...>, нежелательное смс-сообщение с «буквенного» номера следующего содержания: «Осень-отличное время для приятных перемен! Николай, получите 89000 руб. на новый ремонт под 6,9% в первый год! А разницу потратите на что захотите. Не забудьте сообщить нашему сотруднику свой промокод 1144842134. Обсудим подробности? 88005050160 ПАО Банк «ФК Открытие»».

Заявитель согласия на получение указанной рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

Согласно информации и детализации смс-сообщений представленных ПАО «МТС» на запрос информации в Курганское УФАС России (вх.4475 от 21.10.2020 года) установлено, что на абонентский номер заявителя +<...> поступили входящее смс-

сообщение 16.09.2020 г. в 20:42:08, 20:42:08, 20:42:09, 20:42:09, 20:42:08 с «буквенного» номера принадлежащего Публичному акционерному обществу Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (далее- ПАО Банк «ФК Открытие») (ИНН 7706092528, ОГРН 102773901920, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.2, стр. 4) на основании договора об оказании услуг связи №Н16299 от 13.03.2012г.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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 16.09.2020 г. 20:42:08, 20:42:08, 20:42:09, 20:42:09, 20:42:08 на абонентский номер заявителя +79112358980, в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Пункт 21.1 статьи 2 Закона о рекламе закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается 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 от 07.07.2003 N 126-ФЗ (ред. от 07.04.2020) "О связи" (далее – 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.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые 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 (то есть, например, с использованием "коротких" или "буквенных" номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи, и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Статья 44.1 Закона о связи устанавливает порядок осуществления рассылки.

Соответственно, при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений

рекламного характера с "коротких" и "буквенных" номеров, а также автоматических рассылок должны соблюдаться требования статьи 44.1 Федерального закона "О связи".

Согласно части 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

Заявитель предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонной связи (электросвязи) не давал.

Таким образом, вышеуказанная реклама распространялась посредством использования телефонной связи (электросвязи) с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

С учетом, представленных документов, имеются основания полагать, что рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения с «буквенного» номера рекламного характера, посредством использования телефонной связи (электросвязи) без предварительного согласия абонента, является ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 102773901920, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.2, стр. 4) так как распространенная информация по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц, а необходимую информацию можно узнать по указанному в рекламе ссылке, что формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца данного вида услуги, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке.

На основании части 1 статьи 18 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации №508 от 17.08.2019 года,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу №045/05/18-19/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

Заявитель: <...>,

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 102773901920, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.2, стр. 4).

1. Назначить дело № 045/05/18-19/2020 к рассмотрению **на 10 декабря 2020 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Курган, ул. М. Горького 40, кабинет 211.
2. ПАО Банк «ФК Открытие» в срок **до 07 декабря 2020 года** представить в Курганское УФАС России следующие документы (сведения):
 1. Информацию (сведения) о рекламодателе, рекламораспространителе вышеуказанного рекламного смс-сообщения (договор, соглашение, иные сведения: наименование, ИНН, место нахождения юридического лица /ФИО).
 2. Документы (сведения) подтверждающие получение согласия на распространение рекламы на абонентский номер Панина Н.
 3. Иные доказательства, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Явка ПАО Банк «ФК Открытие» в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Предоставленные документы должны быть пронумерованы, сшиты (в виде единого документа), заверены печатью (при ее наличии) и подписью руководителя.

В случае невозможности представления информации по настоящему запросу указываются обоснованные причины невозможности представления указанных выше документов, а также предполагаемое лицо или орган, у которого эти документы могут быть получены.

Дополнительно разъясняется, что в силу части 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет

наложение административного штрафа на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

В связи со сложившейся ситуацией, вызванной профилактикой коронавирусной инфекции COVID-19, Курганское УФАС России уведомляет о возможности рассмотрения дела в дистанционном порядке с использованием видеоконференц-связи, skype. Для рассмотрения дела в дистанционном порядке следует направить ходатайство за сутки до назначенного заседания для установления технической возможности.

Все подробности по телефону 8 (3522) 46-39-55.

Председатель Комиссии <...>

Исп.: <...>

Тел.:8/3522/463955

18.11.2020