

Публичное акционерное общество

«СКБ-банк»

ул. Куйбышева, д. 75, г. Екатеринбург,
620026

тел. (343) 355-75-75, 8-800-1000-600

факс (343) 251-42-22

AndreevaLA@skbbank.ru

chusov@skbbank.ru

Заявителю

<...>

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

**«30» июля 2018 года
Архангельск**

Г.

по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Цакулов Юрий Геннадьевич, рассмотрев материалы, представленные отделом антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (Архангельское УФАС России) из ФАС России 30.05.2018 поступило заявление гражданина <...> от 29.05.2018 по вопросу направления рекламы посредством смс-сообщения с приложением копии согласия от 29.05.2018, копии скрин-шот смс-сообщения.

Согласно заявлению, 05.04.2018 в 13:10 на номер мобильного телефона заявителя <...> (оператор мобильной связи - ПАО «МТС») с номера «SKB-BANK» (SMS-центр: +79168960390) поступило смс-сообщение следующего содержания: «Максим Александрович! Реализуйте свои планы уже сегодня. Вам предварительно одобрен кредит на сумму до 245000 руб.! Подробности по тел. 8-800-1000-600. Оформить заявку: landings.skbbank.ru/credit?ldg=sms».

По мнению заявителя, указанное смс-сообщение является рекламой; согласия на получение рекламы не давал; имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (Федеральный закон «О рекламе»).

Согласно Выписки из реестра Российской системы и плана нумерации на сайте Федерального агентства связи оператором номеров <...>, +79168960390 является ПАО «МТС».

ПАО «МТС» письмом от 18.06.2018 подтвердило, что <...> является абонентом ПАО «МТС» с выделением абонентского номера <...> на основании договора о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи. Пояснило, что телефонный номер <...> выделен из реестра Российской системы и плана нумерации ПАО «МТС», и используется в качестве SMS-центра, являющегося шлюзом для приема SMS-сообщений от других операторов связи и доставки указанных SMS-сообщений абонентам ПАО «МТС»; при этом SMS-центр не может быть отправителем сообщений, либо самостоятельно инициировать отправления сообщений. Сообщило, что указанное смс-сообщение отправлено заказчиком рассылки ООО «СМС сервисы» на основании договора №MTS-0112-VM/2017 от 01.12.2017, заключенного между ООО «СМС сервисы» и ПАО «МТС» (в лице ООО «АйДиджитал»). Представило сведения о доставке 05.04.2018 в 13:10 спорного SMS на номер <...> от отправителя с

буквенным идентификатором «SKB-BANK».

ПАО «МТС» письмом от 29.06.2018 уточнило, что буквенный номер «SKB-BANK» выделен ПАО «СКБ-банк».

Согласно п. 2.1 договора от 01.12.2017 № MTS-0112-VM/2017, заключенному между ПАО «МТС» в лице ООО «АйДиджитал» и ООО «СМС сервисы» (Заказчик рассылки), Оператор оказывает Заказчику рассылки SMS-рассылку в соответствии с требованиями названного договора и приложениями к нему, а Заказчик рассылки обязуется оплачивать оказанные услуги SMS-рассылки в соответствии с названным Соглашением. Как следует из п. 3.4.1. указанного договора, Заказчик рассылки имеет право привлекать третьи лица для оказания услуг Заказчика рассылки и обработки исходящих SMS-сообщений, посредством предоставления им доступа только к своему оборудованию.

ООО «СМС сервисы» письмом от 06.06.2018 № 0606/2018-21 сообщило, что между ООО «СМС сервисы» и ООО «АйДиджитал» заключен агентский договор №0101/2018-ТП от 01.01.2018.

Согласно п. 1.1 названного договора Принципал (ООО «АйДиджитал») поручает, а Агент (ООО «СМС сервисы») обязуется от своего имени оказывать Принципалу услуги по приему и передаче SMS-сообщений от Узла связи Оператора на Территории, а также иные услуги в порядке и объеме, согласованном Сторонами в названном договоре, приложениях и (или) дополнительных соглашениях к нему, а Принципал обязуется принимать оказание Агентом услуги и оплачивать их в соответствии с условиями названного договора.

ООО «СМС сервисы» также указывает, что ООО «АйДиджитал» направляло конкретное сообщение определенному лицу в соответствии с указаниями, поступившими от ПАО «СКБ-банк».

ООО «АйДиджитал» письмом от 05.06.2018 № 0506/2018-501 пояснило, что является оператором телематических услуг связи, оказывающим услуги на основании лицензии № 121040 от 10.06.2014, выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций. Указало, что между ООО «АйДиджитал» и ОАО «СКБ-банк» заключен договор возмездного оказания услуг связи от 01.06.2015 № 199.1.6-15-725, согласно условиям которого ООО «АйДиджитал» приняло на себя обязательство по оказанию услуг ОАО «СКБ-банк» по обработке и передаче сообщений связи (sms-сообщений) от оборудования ОАО «СКБ-банк» до SMS-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам. После заключения и во исполнение вышеуказанного соглашения, ОАО «СКБ-банк»

было выделено подключение к оборудованию ООО «АйДиджитал», в результате чего ОАО «СКБ-банк» получило возможность отправлять со своего оборудования сообщения через сеть связи ООО «АйДиджитал».

ООО «АйДиджитал» также сообщило, что данными системы статистического учета приема-передачи сообщений (ССУПС) ООО «АйДиджитал» подтверждается факт отправки sms-сообщений 05.04.2015 в 13:10 через оборудование ООО «АйДиджитал» абоненту, представило справку из ССУПС ООО «АйДиджитал» о передаче 05.04.2018 в 13:10 сообщения от отправителя «SKB-BANK» на номер <...>.

ООО «АйДиджитал» пояснило, что именно ОАО «СКБ-банк» осуществляло выбор получателей; текст сообщения был сформирован, а само sms-сообщение было отправлено с оборудования ОАО «СКБ-банк», имеющего техническое присоединение с программным комплексом ООО «АйДиджитал», что подразумевает техническую возможность отправки sms-сообщений абонентам без участия третьих лиц; ООО «АйДиджитал» не имеет доступа к содержанию формируемых и отправляемых ОАО «СКБ-банк» sms-сообщений.

Как следует из письма ООО «АйДиджитал» от 14.06.2018 № 14/07/2018/325, инициатором рассылки и рекламораспространителем, которому выделен буквенный индентификатор «SKB-BANK», является ПАО «СКБ-банк».

Согласно Выписки из реестра Российской системы и плана нумерации на сайте Федерального агентства связи оператором номера 88001000600 является ПАО «Ростелеком».

ПАО «Ростелеком» письмом от 07.06.2018 № 94-09/58 сообщило, что номер 88001000600 принадлежит ПАО «СКБ-банк» (указан на официальном сайте банка www.skbbank.ru).

ПАО «СКБ-банк» письмом от 04.07.2018 № 7.9/17490 подтвердило заключение договора от 01.06.2015 № 199.1.6-15-725, согласно которому ООО «АйДиджитал» обязуется оказывать Банку услуги, в том числе и по передаче исходящих SMS-сообщений (SMS-сообщений Заказчика) через программно-аппаратный комплекс, используемый Исполнителем, от оборудования Заказчика до узла связи оператора (с целью последующей передачи Абонентам); в соответствии с условиями договора Банку был присвоен Идентификатор SKB-BANK, который используется в наименовании отправителя СМС-сообщений.

Также ПАО «СКБ-банк» указало, что между Банком и ОАО «Ростелеком» заключен договор № 382/4-09-872 от 14.11.2009, согласно которому ОАО «Ростелеком» оказывает Банку на условиях, указанных в договоре,

приложениях и бланках заказах к нему услуги электросвязи с предоставлением телефонного номера 8-800-1000-600; представило копию названного договора.

ПАО «СКБ-банк» сообщило, что в течение апреля 2018 указанное выше сообщение было направлено на телефонный номер заявителя один раз, дата отправки — 05.04.2018; абонентский номер <...> отключен от рассылки информации от Банка.

ПАО «СКБ-банк» указанным письмом пояснило, что текст сообщения Банк направил, руководствуясь информацией, размещенной в базе данных Банка, о наличии у данного лица согласия на получение от Банка информации в виде смс; такая информация заносится в базу данных Банка при наличии письменного согласия от гражданина на получение информации в виде смс. Исходя из базы данных Банка, такое согласие гражданин давал 27.07.2017 при обращении в Банк и получении от Банка промо-кода. С учетом того, что срок действия согласия составляет 10 лет и заявление об отзыве согласия в Банк не поступало, на момент отправки смс-сообщения Банк исходил из того, что имеется действующее согласие гражданина. Банком была проведена проверка, в ходе которой был произведен розыск документов по данному гражданину, содержащих согласие на получение информации от Банка; на сегодняшний день данные документы не обнаружены.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (Федерального закона «О рекламе») реклама - 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.

В данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Кроме того, при установлении критерия неопределенности круга лиц, которому направляется информация, как основание для отнесения такой информации к рекламе, следует исходить из непосредственного содержания этой информации.

Информация, направленная в рассматриваемом SMS-сообщении, содержащая сведения об услугах ПАО «СКБ-банк», обобщенного характера. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на упоминание имени абонента, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 04.03.1997 № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18 июля 1995 года «О рекламе», реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем понимается любое лицо, к которому адресуется реклама, или которая может достичь его, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торговым клиентом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством сетей электросвязи путем направления смс-сообщения, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - «кредит на сумму до 245000 руб.», «подробности» о котором «по тел. 8-800-1000-600» и заявка на который оформляется на «landings.skbbank.ru/credit?ldg=sms», - формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, то есть отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с 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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Рассматриваемая информация имеет признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения обращения установлено, что при распространении указанной рекламы также усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 5, части 1 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», выразившиеся в отсутствии в рекламе наименования лица, оказывающего банковские услуги, а также в умалчивании об иных условиях, определяющих полную стоимость кредита для заемщика и влияющих на нее.

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 рассматриваемой информации не указано наименование или имя лица, оказывающего банковские услуги или осуществляющего данную деятельность.

Как следует из ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием 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.

Согласно п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 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.).

В рассматриваемой информации указана сумма кредита — «до 245000 руб.», при этом не указаны остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа).

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

В рассматриваемой информации не указаны все существенные условия, влияющие на стоимость рекламируемого кредита.

Рассматриваемая информация имеет признаки нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 и ч. 3 ст. 28, ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального Закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18, ч. 1 и ч. 3 ст. 28, ч. 7 ст. 5 Федерального Закона «О рекламе» несет рекламодатель, распространитель, рекламопроизводитель.

Рекламодателем, распространителем, рекламопроизводителем рассматриваемого рекламного смс-сообщения является Публичное акционерное общество «СКБ-банк».

На основании статей 33, 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 03-05/22-2018 по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

ах. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – Публичное акционерное общество «СКБ-банк» (рекламораспространитель, рекламоатель, рекламопроизводитель);

ах. сторона по делу № 03-05/22-2018 – заинтересованное лицо — заявитель <...>.

3. Назначить дело № 03-05/22-2018 к рассмотрению на «30» августа 2018 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д.2, каб.109.

Явка Публичного акционерного общества «СКБ-банк», - в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе либо представителя при наличии надлежащим образом оформленной доверенности **обязательна.**

В случае неявки в назначенное время дело № 03-05/22-2018 будет рассмотрено без участия сторон и без учета их мнения.

4. Публичному акционерному обществу «СКБ-банк» срок не позднее «23» августа 2018 года представить по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, факс: 21-54-45, следующую информацию (документы и материалы):

объяснения, пояснения, возражения с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции (в письменной форме), в том числе:

- приложить копию Устава ПАО «СКБ-банк»;
- правила предоставления ПАО «СКБ-банк» кредитов потенциальным заемщикам;
- типовой договор, заключаемый между кредитором и заемщиком;
- приложить документы, удостоверяющие служебное положение и

подтверждающие полномочия законного представителя ПАО «СКБ-банк»;

- указать, на каких условиях возможно было 05.04.2018 получение гражданином в ПАО «СКБ-банк» кредита до 245000 руб.; подтвердить документально;
- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения заявления.

5. Гражданину <...> в срок не позднее «23» августа 2018 года представить по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, факс: 21-54-45, следующую информацию (документы и материалы):

объяснения, пояснения, возражения с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции (в письменной форме), в том числе:

- дополнения (при наличии) по настоящему делу с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции (в письменной форме);
- указать, обращались ли Вы 27.07.2017 в ПАО «СКБ-банк» и получали ли от ПАО «СКБ-банк» промо-код;
- сообщить, давали ли Вы Публичному акционерному обществу «СКБ-банк» согласие на получение рекламы, в том числе согласие при обращении 27.07.2017 в ПАО «СКБ-банк» и получении от ПАО «СКБ-банк» промо-кода; если «да», то указать когда и в какой форме (письменной, устной);
- обращались ли Вы к ПАО «СКБ-банк» с требованием о прекращении распространения рекламы в Ваш адрес, если «да», то когда и в какой форме; подтвердить документально;
- указать, поступает ли с 05.04.2018 по настоящее время рассматриваемая реклама; если «да», подтвердить документально;
- дополнения (при наличии) по настоящему делу с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции;
- иную информацию при наличии для полного, всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела.

Информация должна быть представлена в полном объеме по каждому из пунктов запроса.

В случае отсутствия запрашиваемой информации по пункту запроса, указать на невозможность представления запрашиваемых сведений с пояснениями (в письменной форме).

Доводим до Вашего сведения, что на основании ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ **непредставление** в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган **сведений** (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно **представление** таких сведений (информации) **в неполном объеме** или в искаженном виде либо **представление недостоверных сведений** (информации) влечет **наложение административного штрафа** на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Согласно п. 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе:

- знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них;
- давать устные и письменные объяснения;
- представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании;
- заявлять ходатайства;
- делать заявления;
- возражать против заявлений и доводов других лиц;
- пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

Примечание:

- С материалами дела № 03-05/22-2018 можно ознакомиться в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, каб. 102 (исполнитель – Футоран Наталья Алексеевна, 65-30-50).
- Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
- **Копии документов**, представленные для приобщения к материалам дела № 03-05/22-2018 и не заверенные нотариально, **должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица** либо подписью и

печатью индивидуального предпринимателя либо подписью физического лица.

- При направлении документов **ссылка на номер дела 03-05/22-2018 обязательна.**
- Для обеспечения оформления пропусков в здание по адресу: г. Архангельск, ул.К.Либкнехта, 2, - Архангельскому УФАС России необходимо заблаговременно сообщить Ф.И.О представителей по телефону (8182) 65-30-50.

**Председатель
комиссии
Цакулов**

Ю.Г.