

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### о прекращении производства по делу № 06-10.1/93-2016

17 января 2017 года

город Омск

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

председатель Комиссии <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/93-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Обществом с ограниченной ответственностью «Хоум Кредит энд Финанс Банк» (далее - ООО «ХКФ БАНК», Общество) рекламы по сетям электросвязи, 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 представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ХКФ БАНК» (ходатайство от 11.01.2017 исх. № 2-7/36),

в отсутствие заинтересованного лица - ПАО «ВымпелКом», извещенного надлежащим образом,

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

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>, по факту направления 21.11.2016 в 11:46 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: «Sergej Valerevich, vznikli nepredvidennye rashody? Vam odobren kredit do 400000 rub. Oformlenie za 10 min po tel. 88007006996. ООО 'HCF Bank'» от абонента, имеющего обозначение **HomeCredit**, смс-центр +79037011111.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством 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 ПАО «ВымпелКом» представлена следующая информация: «...Отправителем (распространителем) смс-сообщения, поступившего в 11:46 час. 21.11.2016 на абонентский номер <...> от отправителя: HomeCredit является ООО «ХКФ Банк» (ИНН <...>).

При этом номер <...> , указанный в Запросе, является номером СМС-центра ОАО «ВымпелКом», не является абонентским номером и с данного номера не производится и не производилось каких-либо рекламных смс-рассылок. Данный номер является технологическим шлюзом, выполняющим функции приема/отправки входящих/исходящих сообщений между абонентами ПАО «ВымпелКом» и абонентами других операторов мобильной связи. Факт отображения данного номера в информационно-биллинговой системе (в детализации) свидетельствует о том, что абоненту поступило входящее сообщение от абонента ПАО «ВымпелКом». В процессе передачи сообщения между абонентами был задействован, в том числе, смс-шлюз ПАО «ВымпелКом», номер которого и отразился в информационно-биллинговой системе (в детализации).

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «ХКФ Банк» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № ХКБ-ДОЗ-14-158/527253652 от 01.12.2014 г., а также Дополнительное соглашение № 1 от 19.12.2014 г. (копия дополнительного соглашения приложена), согласно которому ПАО «ВымпелКом» как оператор связи предоставляет Абоненту услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц Абонентом/партнерами Абонента (далее- «Услуги»). При пользовании Услугами Абонент самостоятельно без участия Оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера своих клиентов, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи Оператора и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи в интересах Абонента/партнеров Абонента.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения (п.4.2.) абонент осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех Пользователей, которые предоставили Абоненту и/или партнерам Абонента свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений...».

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

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

В ответ на Определение от 20.12.2016 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-10.1/93-2016 (вх. № 147э от 12.01.2017) от ООО «ХКФ БАНК» в адрес Омского УФАС России поступила следующая информация: «...<...> (далее - Клиент) является клиентом

Банка с 27.04.2008г., когда был заключен договор № 2850961087 (Приложение №1), на основании которого Клиенту был предоставлен кредит и открыт счет. При этом Заемщиком был сообщен Банку его телефонный номер <...> (поле 28 Заявки на открытие банковских счетов/Анкеты Заемщика (Приложение № 1)).

Кроме того, между Банком и Клиентом также были заключены Кредитные договоры № 2110742127 от 11.07.2009г. и № 2114367943 от 17.09.2010г. (далее - Договоры). В указанных Договорах Клиентом также был указан сотовый номер телефона <...> (поле 29 и 17 Заявки на открытие банковских счетов/Анкеты Заемщика соответственно (Приложение № 2,3) и предоставлено согласие на получение любой информации (в том числе рекламного характера) посредством sms сообщений.

Так, подпись Заемщика в поле 43 Договора №2124367943 от 17.09.2010г. подтверждает, что: «**Заемщик согласен** на осуществление Банком и третьими лицами по поручению Банка с персональными данными Заемщика, указанными в Заявке или сообщенными в иной форме им и третьими лицами любых необходимых действий (с использованием средств автоматизации и вручную), в целях заключения, исполнения Договора, а также **получения Заемщиком** информации о состоянии Счета и Договора, о Задолженности, о любых действующих и **новых услугах Банка** (его партнеров), иной информации о Банке (его партнерах) по почте, телефону, **в sms сообщениях** или в электронных письмах».

Далее указано, что согласие действует с момента обращения Заемщика к Уполномоченному Банком лицу для заключения Договора и может быть отозвано путем направления в Банк заказного письма, с указанием данных определенных ст. 14 Закона «О персональных данных» с уведомлением о вручении. Однако позднее в общие условия обслуживания клиентов, являющиеся общедоступными и общеприменимыми для всех клиентов, вносились изменения, предусматривающие прием обращений в любой форме, в т. ч. и устно по телефону.

Соответственно, фактически, согласно действующей договорной документации, согласие на получение информации посредством смс сообщений можно отозвать/отменить в любое время по телефонному звонку в Банк. Однако обращений от Клиента <...> как в устной, так и в письменной форме в Банк не поступало.

Поэтому 21.11.2016 года на предоставленный Клиентом телефонный номер <...> направлено смс-сообщение «<...>, vznikli nepredvidennye rashody? Vam odobren kredit do 400 000 rub. Oformlenie za 10 min. po tel. 88007006996. ООО «HCF Bank».

Таким образом, **Банк до направления сообщения с предложением продуктов и услуг Банка располагал согласием абонента** (адресата) на получение им таких сообщений, на телефонный номер <...>, что свидетельствует об отсутствии нарушений требований ст. 18 ФЗ РФ «О рекламе»...».

Одновременно ООО «ХКФ БАНК» сообщило, что в связи с поступлением жалобы <...> «...абонентский номер <...> удален из информационной рассылки Банка...».

Согласно пункту 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства № 508 от 17.08.2006

(далее - Правила) производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая наличие у ООО «ХКФ БАНК» письменного подтверждения согласия абонента (заявителя) на получение от Общества sms-уведомлений, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 06-10.1/93-2016 в отношении ООО «ХКФ БАНК» прекратить в связи с отсутствием события правонарушения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>