

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 054/05/18-564/2024 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«22» марта 2024г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> Управления антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев материалы обращения по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения 17.12.2022 в 17:45 (Новосибирское время) на номер телефона заявителя +<...> от отправителя: ОТКРИТИЕ, без предварительного согласия, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»,

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 1240-ИП/24 от 25.01.2024г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения 17.12.2022 в 17:45 (Новосибирское время) на номер телефона заявителя +<...> от отправителя: ОТКРИТИЕ, следующего содержания: «Кредит до 996 000р., скидка 0,5% к ставке. Оформите на <...>».

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. (далее – Закон «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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемый звонок направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (кредиту до 996000р. на open.ru), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с

Закона «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

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

Согласно информации, представленной ПАО «МегаФон», отправка указанного SMS-сообщения осуществлена ПАО Банк «ФК Открытие» (далее - Заказчик, Корпоративный клиент) на основании заключенного с ПАО «МегаФон» (далее - Оператор, Исполнитель) договора.

В соответствии с договором № 100534431 от 24.09.2022 Оператор оказывает Заказчику услуги по размещению посредством каналов коммуникации рекламно-информационных материалов (далее - РИМ) Заказчика среди конечных получателей (пользователей), а также по предоставлению доступа к интерфейсу и поддержке функционирования интерфейса. При взаимодействии с Партнерами/иными операторами связи, граница ответственности Оператора при оказании Услуг фиксируется оборудованием Оператора в момент отправки РИМ до оборудования иного оператора связи/Партнера.

17.12.2022 в 13:45 (Московское время) оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер +<...> SMS-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение "Открытие", выделенное Заказчику. Отправка указанного SMS-сообщения (размещение РИМ среди конечных получателей (пользователей)) было осуществлено по перечню абонентских номеров, имеющихся у Корпоративного клиента.

Корпоративный клиент до размещения РИМ среди Конечных получателей из Перечня Корпоративного клиента обязан получить согласие Конечного получателя на получение РИМ посредством SMS/MMS-сообщений, электронных сообщений в мессенджере Viber, сообщений электронной почты, электронных сообщений в мессенджере WhatsApp, сообщений в аккаунты социальных сетей от Корпоративного клиента или иным образом.

Таким образом, на данный момент есть основания считать ПАО Банк «ФК

Открытие» рекламораспространителем рассматриваемого звонка. Следовательно, в действиях ПАО Банк «ФК Открытие» усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, 2 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922,

### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 054/05/18-564/2024 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель: физическое лицо <...>;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ПАО Банк «ФК Открытие» (адрес: 115114, город Москва, Летниковская улица, дом 2, строение 4, ОГРН: 1027739019208, дата присвоения ОГРН: 26.07.2002, ИНН: 7706092528, КПП: 770501001).

3. Назначить дело № 054/05/18-564/2024 к рассмотрению на **«22» апреля 2024г. в 11:00 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ПАО Банк «ФК Открытие» **до «18» апреля 2024г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

4.1) документы, на основании которых осуществлялась рассылка указанного смс-сообщения (договор на осуществление отправки смс-сообщений с оператором связи, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст сообщений, подлежащего рассылке, и т.п.);

4.2) **доказательства наличия предварительного согласия** абонента номера +<...> на получение рекламы посредством смс-сообщений;

4.3) отзыв на данное определение.

5. Согласно п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922, антимонопольный орган по ходатайству лиц, участвующих в деле, а также по собственной инициативе вправе принять решение о рассмотрении дела путем использования систем видео-конференц-связи (далее – ВКС) при наличии возможности осуществления ВКС.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке: [<...>](#) и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеокамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте [to54@fas.gov.ru](mailto:to54@fas.gov.ru).

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания Комиссии) направлении на электронную почту [to54@fas.gov.ru](mailto:to54@fas.gov.ru) документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

В случае неявки лиц, участвующих в деле или их представителей, данное дело может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.

Документы представляются в копиях, заверенных юридическим лицом, за подписью уполномоченного должностного лица, с сопроводительным письмом (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров в документе). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.