

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 013/05/18-18/2019

29 марта 2019 года  
14

г.Саранск, проспект Ленина,

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

председатель Комиссии <...> - руководитель Управления,

члены Комиссии: <...> - главный государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, <...> - старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг,

рассмотрев 18 марта 2019 года дело № 013/05/18-18/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по электронному обращению гр. С. (г.Москва) от 17.12.2018 ВХ034346 (вх.№5490 от 17.12.2018), поступившему из Федеральной антимонопольной службы, относительно доставленного 13.12.2018 в 15:48 на его абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) от имени ОТКРИТИЕ sms-сообщения рекламного характера «Участуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную Ореpcard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на [oren.ru/nupro](http://oren.ru/nupro) ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161» без предварительного согласия абонента на получение такой sms-рассылки, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии:

заинтересованное лицо - Публичное акционерное общество Банк «Финансовая корпорация Открытие» (ИНН/КПП/ОГРН 7706092528/770501001/1027739019208; сокращенное наименование: ПАО Банк «ФК Открытие»; дата регистрации до 1 июля 2002 года: 15.12.1992; дата присвоения ОГРН: 26.07.2002; адрес (место нахождения): 115114, г.Москва, ул.Летниковская, д.2, стр.4), интересы которого представляет <...>: на основании доверенности от 15.05.2018г. (выдана на срок до 22.05.2019г. включительно),

УСТАНОВИЛА:

Гр. С. в поступившем от него электронном обращении от 17.12.2018 ВХ034346 (вх. №5490 от 2.2018) выразил согласие на рассмотрение дела в его отсутствие.

ООО «ОСК», АО «МегаЛабс», ПАО «МегаФон», ООО «Скартел», привлеченные к участию в рассмотрении дела № 013/05/18-18/2019, надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения настоящего дела, однако на заседание Комиссии Мордовского УФАС России их представители не явились и от них не поступало ходатайств об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам.

Руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Мордовского УФАС России рассматривает настоящее дело в отсутствие ООО «ОСК», АО «МегаЛабс», ПАО «МегаФон», ООО «Скартел»,

привлеченных к участию в рассмотрении дела № 013/05/18-18/2019.

На заседании Комиссии представитель ПАО Банк «ФК Открытие» <...> поддержал письменную позицию и ходатайство Банка, мотивированные в письмах ПАО Банк «ФК Открытие» от 11.02.2019 № 4Ф.24-4/32 (вх.№762 от 14.02.2019), от 25.02.2019 № 4Ф.24-4/54 (вх.№1151 от 06.03.2019).

Выслушав доводы лица, участвующего в деле, а также исследовав собранные по настоящему делу документы и материалы в их совокупности, Комиссия установила следующее.

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. С. (г.Москва) от 17.12.2018 ВХ034346 (вх.№5490 от 17.12.2018), в котором сообщается о факте получения 13.12.2018 в 15:48 на его абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) без предварительного согласия абонента от имени ОТКРИТИЕ sms-сообщения «Участвуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на open.ru/nupro ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161».

Такое обращение перенаправлено в Мордовское УФАС России Федеральной антимонопольной службой, что согласуется с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в силу которого Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы. Тем самым Мордовскому УФАС России поручено возбуждение и рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по заявленным гр. С. претензиям к вышеназванной sms-рассылке.

Данные обстоятельства послужили основанием для вынесения определения Мордовского УФАС России от 18.01.2019 № 21 о возбуждении дела № 013/05/18-18/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Определением Мордовского УФАС России от 18.02.2019 № 113 рассмотрение дела № 013/05/18-18/2019 откладывалось и продлевался срок его рассмотрения до 18 апреля 2019 года.

Из скриншота, приложенного к электронному обращению гр. С., следует, что на телефон заявителя +7XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) через SMS-центр +7XXXXXXXXXX от имени ОТКРИТИЕ 13.12.2018 в 15:48 поступило sms-сообщение «Участвуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на open.ru/nupro ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161».

Содержащиеся в sms-сообщении сведения о проведении ПАО Банк «ФК Открытие» в декабре стимулирующего мероприятия (акции), условием участия в котором является приобретение (оформление) платежной банковской карты OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки, не носят персонализированного характера и поэтому представляют интерес для неопределенного круга лиц, тем самым сообщаемые сведения о проводимом

банком стимулирующем мероприятии и об оказываемых финансовых услугах по выпуску и обслуживанию карты OpenCard формируют интерес к ПАО Банк «ФК Открытие», его товарам и услугам, способствуют их продвижению на рынке, в связи с чем такие сведения по всем признакам соответствуют понятию рекламы (статья 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является банковская деятельность ПАО Банк «ФК Открытие» по предоставлению финансовых услуг по выпуску и обслуживанию платежной банковской карты OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки.

Рассматриваемая реклама доставлена абоненту номера +7XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) по сетям подвижной радиотелефонной связи, и к такому способу распространения рекламы действующим законодательством предъявляются специальные требования.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Гр. С. в электронном обращении от 17.12.2018 ВХ034346 (вх.№5490 от 17.12.2018) сообщил, что рассматриваемая sms-реклама доставлена ему на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) без его предварительного согласия.

Принадлежность абонентского номера +7XXXXXXXX77 системе нумерации ООО «Скартел» (оператор связи Yota), а также пользование таким номером клиентом С. подтверждается заявлением о переносе абонентского номера от 27.03.2017г. (имеется в материалах дела).

Согласно Реестру Российской системы нумерации, SMS-центр +7XXXXXXXXXX, через который на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) доставлена рассматриваемая sms-реклама, принадлежит оператору связи – ПАО «МегаФон».

Согласно пункту 22.1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Федеральный закон «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.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - 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 части 2 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Приведенные нормы Федерального закона «О связи» корреспондируются с требованиями части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Оператор подвижной радиотелефонной связи - ПАО «МегаФон» с письмом от 16.01.2019 № 5/701СЕОИсх-00012/19 (вх.№148 от 16.01.2019) предоставило документы и сведения, из которых следует, что заказчиком рассматриваемой sms-рассылки с идентификационным обозначением ОТКРИТИЕ является агрегатор ООО «ОСК», осуществивший отправку sms-сообщения через интерфейс АО «МегаЛабс», которому, в свою очередь, предоставлен доступ к сервисному центру ПАО «МегаФон». В подтверждение таких сведений предоставлены договор № г., заключенный между АО «МегаЛабс» (Партнер) и ПАО «МегаФон» (Оператор), и договор № ., заключенный между ООО «ОСК» (Заказчик) и АО «МегаЛабс» (Исполнитель).

АО «МегаЛабс» в письме от 11.02.2019 №6985 (вх.№698 от 11.02.2019) подтвердило наличие договорных отношений с ООО «ОСК», в рамках которых осуществлена рассматриваемая sms-рассылка, однако в своих пояснениях ссылается на то, что направление рассматриваемой sms-рассылки технологически происходит с

аппаратно-программного комплекса ООО «ОСК», подключенного к специальной платформе ООО «Скартел» (оператор связи Yota), с СМС-центра которого абонент получил рассматриваемую sms-рассылку.

Пояснения АО «МегаЛабс» в части доставки рассматриваемой sms-рассылки с SMS-центра ООО «Скартел» (оператор связи Yota) представляются несостоятельными, поскольку в данном случае sms-реклама доставлена с номера SMS-центра +7XXXXXXXXXX, принадлежащего оператору связи – ПАО «МегаФон».

ООО «ОСК» с письмом от 14.02.2019 № 58 (вх.№800 от 15.02.2019) предоставило документы и сведения, указывающие на то, что распространение рассматриваемого sms-сообщения осуществлялось ПАО Банк «ФК Открытие» (правопреемник КБ «РБР» (ЗАО)) самостоятельно на основании договора № г., заключенного между ООО «ОСК» и КБ «РБР» (ЗАО).

В свою очередь, ПАО Банк «ФК Открытие» с письмом от 11.02.2019 № 4Ф.24-4/32 (вх. №762 от 14.02.2019) предоставило документы и сведения, подтверждающие, что sms-рассылка осуществлялась ПАО Банк «ФК Открытие» в партнерстве с ООО «ОСК» на основании договора <...>, заключенного между ООО «ОСК» и КБ «РБР» (ЗАО).

Наряду с этим, ПАО Банк «ФК Открытие» в письме от 25.02.2019 № 4Ф.24-4/54 (вх. №1151 от 06.03.2019) ходатайствовало об истребовании от оператора связи - ООО «Скартел» договора на предоставление услуг связи Yota, на основании которого гр. Семенов М.В. пользуется абонентским номером +7... (оператор связи Yota) и в котором может содержаться согласие такого пользователя на получение рекламы от Оператора, позволяющее признать рассматриваемую sms-рассылку на пользовательское оборудование гр. С. с его предварительного согласия.

Поступившее от ПАО Банк «ФК Открытие» ходатайствовало об истребовании от оператора связи - ООО «Скартел» договора на предоставление услуг связи Yota, заключенного с абонентом С., подлежит отклонению, поскольку имеющаяся в материалах дела копия заявления С. о переносе абонентского номера от 27.03.2017г. в ООО «Скартел» достаточна для признания гр. С. надлежащим пользователем абонентского номера +7XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) в рамках конкретного договора на предоставление услуг связи, предусматривающего, в частности, условие о согласии абонента на получение рассылок и рекламы от Оператора и третьих лиц при том, что такое условие не может быть истолковано как абсолютное согласие, выраженное для использования любыми лицами в рамках каких-либо иных правоотношений за пределами данного договора.

Анализ совокупности договоров, предоставленных лицами, участвующими в деле, показывает, что посредством цепочки партнерского взаимодействия ПАО «МегаФон» и АО «МегаЛабс», АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК», ООО «ОСК» и ПАО Банк «ФК Открытие» обеспечена доставка рассматриваемой sms-рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota).

Так, в силу договора <...>, заключенного между АО «МегаЛабс» (Партнер) и ПАО «МегаФон» (Оператор), Оператор обязуется предоставить Партнеру доступ к Интерфейсу (программным средствам Оператора, используемым для управления

услугой) для размещения рекламно-информационных материалов (РИМ) Партнера среди абонентов – пользователей услугами связи (п.п.1.1, 3.1 договора). При этом п.3.6 такого договора определено, что в случае размещения РИМ среди Абонентов из Базы Абонентов Партнера Партнер обязуется до размещения РИМ получить согласие Абонентов на получение рекламы, использование их номеров, а также персональных данных (в случае их использования в РИМ).

Согласно договору <...>, заключенному между ООО «ОСК» (Заказчик) и АО «МегаЛабс» (Исполнитель), Исполнитель предоставляет Заказчику услуги доступа к Интерфейсу для размещения РИМ Заказчика среди абонентов (п.3.1 договора) при том, что Заказчик при размещении РИМ среди абонентов из Базы Абонентов Заказчика гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких Абонентов на получение рекламы (п.4.8 договора), также Заказчик обязуется в Интерфейсе использовать только те абонентские номера, по которым заказчиком получено предварительное согласие Абонентов на получение рекламы. В случае неподтверждения либо отзыва согласия Абонента на получение РИМ от Заказчика Заказчик обязуется незамедлительно прекратить размещение SMS-сообщений посредством Интерфейса, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо отзыве согласия от Исполнителя (п.4.11 договора).

В свою очередь, договором <...> оказания услуг <...>, заключенным между ООО «ОСК» (Исполнитель) и КБ «РБР» (ЗАО) (в последующем реорганизовано и переименовано в ПАО Банк «ФК Открытие») (Заказчик), определено, что Исполнитель оказывает услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений. При этом правилами предоставления услуг, являющимися неотъемлемой частью такого договора, специально оговорено, что: *Заказчик обязуется использовать Услугу только для передачи информации своим сотрудникам и/или клиентам; Заказчик обязуется не использовать Услуги для распространения ненужной получателю, незапрошенной информации вида СПАМ – массовая рассылка SMS-сообщений рекламного или иного характера лицам, не являющимся Абонентами заказчика, а также рассылка Абонентам Заказчика информации, не относящейся к предмету договора о банковском обслуживании; зона ответственности Исполнителя по передаче Сообщения – участок от Заказчика до SMS-центра Оператора.*

Взаимосвязанность сложившихся договорных отношений свидетельствует о том, что ПАО «МегаФон» предоставляет услуги связи для передачи рекламно-информационных материалов (РИМ) АО «МегаЛабс» и его клиентов, в данном случае, ООО «ОСК» при том, что АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК» в рамках заключенных договоров обязуются до размещения РИМ получить согласие абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных (в случае их использования в РИМ). В свою очередь, ООО «ОСК» (Исполнитель) предоставляет ПАО Банк «ФК Открытие» (Заказчик) услуги по формированию и отправке его *сотрудникам и/или клиентам sms-сообщений* через систему «MFMSolutions» ООО «ОСК» на условии, что Заказчик не будет распространять СПАМ.

Следовательно, последовательными действиями ПАО Банк «ФК Открытие», ООО «ОСК» и АО «МегаЛабс», которые в данном случае выступили рекламодателями, обеспечено направление рассматриваемой sms-

рекламы через SMS-центр ПАО «МегаФон» +7XXXXXXXXXX в сеть подвижной радиотелефонной связи ООО «Скартел» (Yota) на абонентский номер <...>XXXXXXXX777, выделенный в пользование гр. С. (г.Москва).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Вместе с тем, ПАО Банк «ФК Открытие», сведения о котором содержатся в рассматриваемой sms-рекламе, в рамках сложившихся договорных отношений сформировало текст рассматриваемой sms-рекламы для её дальнейшей отправки через систему ООО «ОСК» и тем самым выступило одновременно рекламодателем.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространители - АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК», полагая, что ими предоставлялись лишь посреднические услуги технического доступа к программному обеспечению, не предоставили предварительного согласия абонента номера +7XXXXXXXX77 на получение рассматриваемой sms-рекламы, сославшись на то, что такое согласие должен получать заказчик рассылки, сформировавший содержание самого рекламного сообщения и определивший его адресатов (письмо АО «МегаЛабс» от 11.02.2019 №6985 (вх.№698 от 11.02.2019); письмо ООО «ОСК» от 14.02.2019 № 58 (вх.№800 от 15.02.2019)).

Рекламодатель и рекламораспространитель - ПАО Банк «ФК Открытие», сославшись на ошибочность направления рассматриваемой sms-рекламы, признал отсутствие предварительного согласия абонента номера +7XXXXXXXX77 на получение рекламных сообщений от имени Банка (письмо ПАО Банк «ФК Открытие» от 11.02.2019 № 4Ф.24-4/32 (вх.№762 от 14.02.2019)).

При установленных обстоятельствах следует признать, что sms-рассылка с рассматриваемой рекламой доставлена на абонентский номер <...>XXXXXXXX77 (оператор связи Yota) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы.

В пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено следующее.

Согласно части 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.

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе 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 рекламодателя.

В рассматриваемом случае под абонентом надлежит понимать С., проживающего в г.Москве и сообщившего антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного sms-сообщения, которое посредством использования подвижной радиотелефонной связи доставлено на его абонентский номер <...> XXXXXXXX77, предоставленный в пользование по договору об оказании услуг связи Yota.

Комиссия, оценив выше приведенные условия договорных обязательств между ПАО Банк «ФК Открытие» и ООО «ОСК», ООО «ОСК» и АО «МегаЛабс», АО «МегаЛабс» и ПАО «МегаФон», пришла к выводу, что каждый из рекламодателей - ПАО Банк «ФК Открытие», ООО «ОСК», АО «МегаЛабс» в рамках достигнутых ими соглашений осуществили sms-рассылку с рассматриваемой рекламой со своего оборудования при том, что договорные обязательства каждого из названных лиц, не являющихся операторами подвижной радиотелефонной связи, предусматривают обязанность осуществлять такую sms-рассылку со своего оборудования на оборудование партнера только таким абонентам - пользователям услуг подвижной радиотелефонной связи операторов подвижной радиотелефонной связи, от которых получено предварительное согласие на получение рекламы.

Несоблюдение таких договорных обязательств со стороны каждого из рекламодателей - ПАО Банк «ФК Открытие», ООО «ОСК», АО «МегаЛабс» привело к нарушению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Учитывая изложенное, доводы АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК» отклоняются как несостоятельные, не нашедшие своего фактического подтверждения.

Таким образом, sms-реклама «Участвуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную OpenCard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на open.ru/nypro ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161», доставленная по сети радиотелефонной связи 13.12.2018 в 15:48 от имени ОТКРИТИЕ на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota), выделенный в пользование гр. С. (г.Москва), без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой

ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

Материалами настоящего дела установлено, что распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено в действиях рекламодателя и рекламодателя – ПАО Банк «ФК Открытие», а также в действиях рекламодателей - ООО «ОСК» и АО «МегаЛабс».

ПАО Банк «ФК Открытие» в письме от 11.02.2019 № 4Ф. 24-4/32 (вх.№762 от 14.02.2019) сообщило об исключении абонентского номера +7XXXXXXXX77 из базы данных Банка и о прекращении рассылки абоненту такого номера, однако не предоставило подтверждения таких доводов (в частности, распечатки стоп-листа).

При установленных обстоятельствах усматривается необходимость выдать лицам, распространившим ненадлежащую рекламу, предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела по месту совершения административного правонарушения (г.Москва) для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушение законодательства о рекламе, к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать *ненадлежащей* рекламу «Участуйте в розыгрыше до 100 000 руб. в декабре! Оформите бесплатную моментальную Орепсard с кредитным лимитом до 300 000 руб. и кэшбэком 3% за все покупки в любом офисе банка или на [orep.ru/nurgo](http://orep.ru/nurgo) ПАО Банк «ФК Открытие». Подробности 88005050161», распространенную от имени ОТКРИТИЕ посредством sms-сообщения, доставленного в г.Москву 13 декабря 2018 года в 15:48 по сети подвижной радиотелефонной связи через SMS-центр оператора связи ПАО «МегаФон» +7XXXXXXXXXX на абонентский номер <...> XXXXXXXX77 (оператор связи Yota), находящийся в пользовании гр. С., без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, что нарушает части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю и рекламодателю – Публичному акционерному обществу Банк «Финансовая корпорация Открытие» (ИНН/КПП/ОГРН 7706092528/770501001/1027739019208; сокращенное наименование: ПАО Банк «ФК Открытие»; дата регистрации до 1 июля 2002 года: 15.12.1992; дата присвоения ОГРН: 26.07.2002; адрес (место нахождения): 115114, г.Москва, ул.Летниковская, д.2, стр.4) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать рекламораспространителю – Обществу с ограниченной ответственностью «ОСК» (ИНН/КПП/ОГРН 7705658056/770501001/1057746705631; сокращенное наименование: ООО «ОСК»; дата регистрации юридического лица: 18.04.2005; адрес (место нахождения): 115114, г.Москва, ул.Летниковская, д.10, стр.1) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Выдать рекламораспространителю – Акционерному обществу «МегаЛабс» (ИНН/КПП/ОГРН 7713556058/770701001/1057747083767; сокращенное наименование: АО «МегаЛабс»; дата регистрации в качестве юридического лица: 25.05.2005; адрес (место нахождения): 127006, г.Москва, переулок Оружейный, д.41, оф.157) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по месту совершения административного правонарушения (г.Москва) в отношении лиц, в действиях которых присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 29 марта 2019 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: