

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – Никуйко Ирина Борисовна – заместитель руководителя Управления;

член Комиссии – Алимova Елена Владимировна – заместитель начальника отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы;

член Комиссии – Власова Екатерина Александровна – ведущий специалист-эксперт,

рассмотрев дело № 17-03-18-02/581, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившееся в распространении рекламных смс-сообщений абоненту без его согласия от Sovcombank,

с участием представителя ПАО «Совкомбанк» Ковтун С.Н. (доверенность № 3467/ФЦ от 25.09.2017),

в присутствии представителя ПАО «Мегафон» Диденко А.А.;

в отсутствие представителя ООО «ОСК» и заявителя (надлежаще уведомлены),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Волгоградское УФАС России поступило обращение Б. С.В. (вх. № 7430 от 07.08.2017) с жалобой на получение регулярных смс-сообщений рекламного характера от абонента Sovcombank следующего содержания:

- от 03.08.2017 9:13 «06.08.17 завершается акция 12 мес. рассрочки на 1ю покупку по карте ХАЛВА. Успеите совершить долгожданную покупку! <http://halva.shop/12>»;

- от 16.07 2017 10:21 «Выгодный шопинг с ХАЛВОЙ в магазинах COLIN`S. Распродажа до 50% и рассрочка по карте ХАЛВА – 3 месяца на любые покупки. Подробности <http://halva.shop/col50>»;

- от 08.07.2017 9:07 «Отличный день для кино! Рассрочка в сети КИНОМАКС по карте ХАЛВА – 1 мес. Подробнее на <https://halvacard.ru/shops/uslugi/Kinomaks/>»;

- от 28.06.2017 9:02 «Цены будут расти. Успейте купить выгодно по ХАЛВЕ в СИТИЛИНК. Для вас БЕСПЛАТНАЯ рассрочка 12 мес. на любую первую покупку по ХАЛВЕ. Инфо <http://halva.shop/12mth>».

Заявитель сообщил, что он не является клиентом «Совкомбанк», согласия на получение смс-сообщений рекламного характера от данного абонента не давал. Также заявитель указал, что осуществлял звонок по телефону горячей линии, указанному на официальном сайте «Халва», с просьбой прекратить осуществление смс-рассылки на его номер телефона (8937719....), однако спустя 10 дней смс-сообщения стали приходить снова. Заявителем представлена детализация вызовов клиента с 24.05.2017 по 03.08.2017 (абонент 8937719.....).

В ходе рассмотрения обращения были направлены запросы в ПАО «Совкомбанк» (исх. № 02-16/5331 от 22.08.2017) и ПАО «МегаФон» - оператору отправителя и абонента (исх. № 02-16/5333 от 22.08.2017), а также заявителю (исх. № 02-16/5332 от 22.08.2017).

В ответ на запрос ПАО «МегаФон» (вх.№ 8410 от 06.09.2017) сообщило, что отправка указанного в запросе смс-сообщения была осуществлена ООО «ОСК», действующего как конечный заказчик оператора ПАО «МегаФон». Указанная рассылка осуществлялась ООО «ОСК» на сеть ПАО «МегаФон» на основании договора от 01.07.2016 г. № ДМИ-ОСК-01072016. Именно ООО «ОСК» был составлен текст сообщения, определен получатель, совершены действия по распространению сообщения. ПАО «МегаФон» осуществляет только передачу получателю информации, сформированной Партнером (клиентом Партнера), имея целью не распространение рекламы, а оказание услуг связи.

ПАО «Совкомбанк» в ответ на запрос (вх. № 8589 от 12.09.2017, 03.10.2017) антимонопольного органа сообщило, что указанный номер телефона (8-937-719-...-...) был предоставлен гражданкой М. А.В. банку, с которой был заключен договор потребительского кредита № 123..... от ..... с предоставлением карты «ХАЛВА» путем акцепта банком оферты, содержащейся в Анкете-заявлении. В данной анкете заемщик выразил согласие на получение карты «ХАЛВА» по адресу г. Самара, ..... Подписывая данный договор, заемщик указал для регистрации учетной записи в системе Интернет-Банк с предоставлением пароля для входа в Интернет-Банк номер мобильного телефона 8-937-719-...-...

Документы, подтверждающие данную информацию, ПАО «Совкомбанк» не представлены.

Заявитель в ответ на запрос сообщил, что к оператору связи с просьбой заблокировать получение смс-сообщений рекламного характера не обращался, поскольку подключать дополнительную платную услугу не намерен. В даты получения смс-сообщений от ПАО «Совкомбанк» заявитель находился в г. Волгограде.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

Определением от 09 октября 2017 года Волгоградским УФАС России в отношении ООО «ОСК» было возбуждено производство по делу № 17-03-18-02/581 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

На заседание Комиссии Волгоградского УФАС России 31 октября 2017 года представитель ПАО «Совкомбанк» представил запрошенные документы, а также письменные и устные объяснения.

Представитель в устных объяснениях указал, что в договоре потребительского кредита между М. А.В. (заемщиком) и ПАО «Совкомбанк» присутствуют подписи заемщика, в том числе в анкете, где заемщиком несколько раз указан номер телефона (впечатан), на который поступали смс-сообщения с рекламой. К тому же, для входа в интернет-банк на указанный номер телефона приходит пин-код, который держатель карты ХАЛВА вводит в интернет-банке. Договор заключен в городе Самара. Отказов от рассылки на данный номер телефона не было. В ответ на вопрос Комиссии представитель ПАО «Совкомбанк» пояснил, что они представляют рекламодателю (ООО «ОСК») номера телефонов тех абонентов, от которых получено согласие на получение рекламных сообщений.

Представитель ПАО «МегаФон» указал на ранее представленные письменные пояснения, дополнительных объяснений не представил.

**Комиссия Волгоградского УФАС России, изучив материалы дела, а также оценив устные и письменные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.**

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – это 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.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как отвечает всем

квалифицирующим признакам:

- информация распространена посредством смс-сообщений;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке (карта ХАЛВА).

Объектом рекламирования выступает – карта рассрочки (кредитная карта) ХАЛВА, выпущенная ПАО «Совкомбанк».

Целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый вид товара – финансовую услугу ПАО «Совкомбанк» (карта ХАЛВА).

В соответствии с ч. 1 ст. 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 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.

Изучив материалы, полученные Волгоградским УФАС России в ходе рассмотрения дела, Комиссия приходит к выводу, что номер телефона 8 (937) 719-...-..., который был указан заемщиком в потребительском договоре между ним и ПАО «Совкомбанк», указан ошибочно. В результате этого информация о карте ХАЛВА, поступающая заявителю на его номер телефона, ошибочно указанный заемщиком по потребительскому договору, распространялась без согласия абонента по данному номеру телефона. Таким образом, распространение рекламы происходило с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе.

В качестве рекламодателя выступило ООО «ОСК» (ОГРН 1057746705631 ИНН/КПП 7705658056/770501001 юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, 10, стр. 1) на основании договора №ДМИ-ОСК-

01072016 от 01.07.2016.

ООО «ОСК» в ходе рассмотрения дела не подтвердил устранение нарушения, в связи с чем Комиссией Волгоградского УФАС России установлены основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее - КоАП РФ) административным правонарушением признается *противоправное, виновное действие (бездействие)* физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В ходе рассмотрения данного дела установлено, что ООО «ОСК» и ПАО «Совкомбанк» были приняты все зависящие от них меры по соблюдению норм законодательства о рекламе в части получения согласия абонента на распространение рекламы. Распространение рекламы карты «ХАЛВА» на номер телефона 8 (937) 719-...-... заявителю происходило в связи с тем, что данный номер был указан заемщиком ПАО «Совкомбанк» ошибочно. По данному номеру телефона у ПАО «Совкомбанк» имелось согласие на получение информационных смс-сообщений (п. 7 Индивидуальных условий договора потребительского кредита). Таким образом, вина рекламораспространителя ООО «ОСК» в нарушении ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе отсутствует.

Таким образом в действиях рекламораспространителя ООО «ОСК» отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1. ст.14.3 КоАП РФ в части субъективной стороны правонарушения (вины).

Согласно п. 2 ч. 1 ст.24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

В связи с этим отсутствуют основания для передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закон 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 Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Волгоградского УФАС России

### РЕШИЛА:

1. Признать рекламу от абонента Sovcombank следующего содержания:

«- от 03.08.2017 9:13 «06.08.17 завершается акция 12 мес. рассрочки на 1ю покупку по карте ХАЛВА. Успеите совершить долгожданную покупку! <http://halva.shop/12>»;

- от 16.07 2017 10:21 «Выгодный шопинг с ХАЛВОЙ в магазинах COLIN`S. Распродажа до 50% и рассрочка по карте ХАЛВА – 3 месяца на любые покупки. Подробности <http://halva.shop/col50>»;

- от 08.07.2017 9:07 «Отличный день для кино! Рассрочка в сети КИНОМАКС по карте ХАЛВА – 1 мес. Подробнее на <https://halvacard.ru/shops/uslugi/Kinomaks/>»;

- от 28.06.2017 9:02 «Цены будут расти. Успеите купить выгодно по ХАЛВЕ в СИТИЛИНК. Для вас БЕСПЛАТНАЯ рассрочка 12 мес. на любую первую покупку по ХАЛВЕ. Инфо <http://halva.shop/12mth>»»;

поступавшую на номер телефона 8 (937) 719-...-.. посредством смс-сообщений в период с 24.05.2017 по 03.08.2017, ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «ОСК» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. В связи с отсутствием вины ООО «ОСК» не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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