

ООО «ОСК»

ООО «Айдиджитал»

АО «ОТП Банк»

<...>

## РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 025/05/18-633/2022

13 октября 2022 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Члены Комиссии: <...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, <...> - специалист 1 разряда отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев 13.10.2022 материалы дела № 025/05/18-631/2022, возбужденного по факту распространения информации с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие сторон по делу,

## УСТАНОВИЛА:

26.05.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 3569) (далее также – Заявитель) относительно получения им без

предварительного согласия рекламной информации путем поступления на мобильный телефон (оператор связи АО «Акос», «Теле 2») нежелательного sms-сообщения, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламное sms-сообщение поступило с телефонного номера с буквенным обозначением «ОТР Банк» следующего содержания:

- 24.05.2022 в 12:31 *«Максим Сергеевич, получайте до 7% кэшбэка и до 10 % на остаток по дебетовой карте МИР. Ознакомьтесь с условиями и оформите карту «Максимум» уже сегодня на [otrbank.ru/cm](http://otrbank.ru/cm). АО «ОТП Банк».*

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный федеральный контроль (надзор) за соблюдением законодательства Российской Федерации в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

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

При этом, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Из информации, представленной ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 76 ДСП от 30.06.2022) следует, что sms-сообщение с телефонного номера с буквенным обозначением «ОТР Bank», было отправлено ООО «ОСК». Оператор связи представил копию договора от 01.06.2015 № 216/SMS-BULK, заключенного с ООО «ОСК».

По признакам нарушения, Приморским УФАС возбуждено дело № 025/05/18-633/2022 от 26.07.2022.

25.08.2022 на заседании Комиссии стороны по делу не явились.

Комиссией получены письменные пояснения ООО «ОСК» (вх. 5628 от 16.08.2022), в которых указано, что компания оказывает технические услуги обеспечения функционирования программного обеспечения лицам, осуществляющим рассылку sms-сообщений. ООО «ОСК» проверило факт направления каких-либо сообщений операторам связи для их дальнейшей отправки на телефонный номер +XXXXXXXXXX и выяснило, что sms-сообщение действительно поступало на их оборудование от ООО «Айдиджитал» на основании договора № 0111/15 от 01.11.2015.

Комиссия, отложила рассмотрение дела в связи с необходимостью привлечения и получения документов и информации от ООО «Айдиджитал», АО «ОТП Банк», для полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела.

13.10.2022 на заседание Комиссии стороны по делу не явились.

Поступили письменные пояснения (вх. № 6262 от 12.09.2022) и ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя (вх. 6301 от 14.09.2022) ООО «Айдиджитал».

В письменных пояснениях указано, что между ООО «Айдиджитал» и Акционерным обществом «ОТП Банк» заключен договор № 2904/2022-VM от 29.04.2022 по которому, согласно пункту 3.6 Договора, Заказчик самостоятельно (без какого-либо вмешательства Исполнителя) определяет содержание sms-сообщений, получателей sms-сообщений и время отправки. Заказчик несет полную ответственность перед Исполнителем, Абонентами и третьими лицами, в частности, компетентными государственными органами, за содержание sms-сообщений и факт их приема-передачи в рамках оказания услуг. Таким образом ООО «Айдиджитал» не является рекламодателем и не размещало рассматриваемую рекламу, являясь лишь техническим каналом для передачи sms-сообщений.

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

Предварительное согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента, однозначно установить и подтвердить, кто именно предоставил такое согласие.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Комиссия считает, что реклама, распространялась без предварительного согласия абонента, тем самым с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», где ООО «ОСК», ООО «Айдиджитал» являются рекламодателями, а АО «ОТП Банк» является рекламодателем и рекламопроизводителем.

В связи с тем, что в материалы дела от Заявителя не поступала информация о повторности направления рекламной информации путем sms-сообщения

с телефонного номера с буквенным обозначением «ОТП Банк», Комиссия считает возможным предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе», а также руководствуясь Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую посредством sms-сообщения: - *«Максим Сергеевич, получайте до 7% кэшбэка и до 10 % на остаток по дебетовой карте МИР. Ознакомьтесь с условиями и оформите карту «Максимум» уже сегодня на [otrbank.ru/cm](http://otrbank.ru/cm). АО «ОТП Банк», с телефонного номера с буквенным обозначением «ОТП Банк»,*

поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 26.10.2022.

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