



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**РЕШЕНИЕ
по делу № 47**

22.02.2019

г. Екатеринбург

Резолютивная часть объявлена 11.02.2019
В полном объеме изготовлено 22.02.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе:

<...> – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии,
<...> – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,
<...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти, член Комиссии,
при участии в качестве:

- заявителя – <...> (<...>) – не явилась, извещена;
- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства: АО КБ «ЛОКО-Банк» (ИНН7750003943, юр. адрес: 125167, г. Москва, проспект Ленинградский, 39, строение 80) - не явилось, извещено;

рассмотрев в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, далее – Правила №508), дело №47, возбужденное по признакам нарушения ч.3 ст.28 и ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения 06.09.2018 на абонентский номер +79022600776 с номера ЛОСКО-BANK нежелательного рекламного смс-сообщения,

УСТАНОВИЛА:

Дело №47 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено в отношении АО КБ «ЛОКО-Банк» Определением от 06.11.2018 (исх.№20333 от 06.11.2018) по итогам рассмотрения заявления <...> (г. Екатеринбург), перенаправленного из ФАС России (вх.№01-19251 от 07.09.2018, ВХ 032905), и назначено к рассмотрению на 19.12.2018. Определением от 19.12.2018 (исх.№1255 от 28.01.2019) рассмотрение дела отложено на 04.02.2019. 04.02.2019 в рассмотрении дела объявлен перерыв до 11.02.2019.

Заявитель <...> указала следующее.

06.09.2018 в 13:04 на ее абонентский номер +79022600776 с номера ЛОСКО-BANK поступило рекламное смс-сообщение «*Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5 000 000 рублей! Lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)*», согласие на получение которого заявитель не давала.

Как указала заявитель, она является абонентом ООО «Т2 Мобайл».

Дополнительно <...> указала (вх.№01-2107 от 01.02.2019), что обозначение *lockobank.ru/cred* распознается телефоном, на который пришла рекламная смс-рассылка, как активная гиперссылка, то есть, приводящая при нажатии к переходу на сайт банка.

ООО «Т2 Мобайл» на запрос управления сообщило (вх.№01-23244 от 26.10.2018), что указанные смс-сообщения были распространены АО КБ «ЛОКО-Банк» в рамках Договора об оказании услуг связи от 27.07.2017 и Заявления на подключение услуги «Бизнес SMS» от 27.07.2017.

АО КБ «ЛОКО-Банк» в письменных пояснениях (вх.№01-27950 от 24.12.2018, вх.№01-2713 от 11.02.2019) указало следующее.

Общие условия кредитования введены в действие с 04 сентября 2018 г. согласно Распоряжению Банка № 191 от 31.08.2018 «Об утверждении и введении в действие новых редакций Тарифов по продукту «Кредит Наличными» в рамках программ потребительского кредитования» и с 07 сентября 2018 г. согласно Распоряжению Банка № 194 от 05.09.2018 «Об утверждении и введении в действие новых редакций Тарифов по продукту «Автокредит» в рамках программ потребительского кредитования» Общие условия кредитования (прилагаются).

В целях привлечения клиентов для оформления кредитов **Банком 06.09.2018 проведена рассылка по своей клиентской базе** с текстом «*Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5 000 000 рублей! Заполните online-заявку lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)*». Данное сообщение содержит **активную гиперссылку с переходом на страницу сайта Банка, где подробно указаны все условия кредитования.**

Смс-сообщение, отправленное 06.09.2018 на номер +7 902 260 07 76 с текстом «*Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10.4 %, до 5000000 рублей! lockobank.ru/cred КБ ЛОКО- Банк (АО)*» содержит активную гиперссылку.

06.09.2018 системой Google Аналитика зафиксировано 874 перехода по данной ссылке.

Дополнительно проверить активность данной гиперссылки можно на сайте Банка по адресу www.lockobank.ru, выбрав кредитный продукт в разделе/«частным лицам».

В частности гиперссылка содержит заявку на кредит с условиями и параметрами, которые влияют на процентную ставку (Ставка 10,4% годовых владельцам недвижимости (в том числе апартаментов) в ЖК застройщиков-партнеров банка, владельцам недвижимости, построенной аккредитованными банком строительными организациями, или владельцам недвижимости, приобретенной за счет ипотечного кредита, предоставленного банком, оформившим полную форму заявки онлайн, при условии внесения платежа не позднее чем за 10 дней до даты его оплаты, наличии страхования заемщика, предоставлении залога (иномарки не старше 16 лет к концу срока кредита). Ставка увеличивается: без страхования - на 3%, без предварительного платежа - на 2%, без залога - на 3%, не онлайн-заявка - на 0,5%. С даты выдачи кредита до даты первого платежа ставка увеличивается на 1,5% в месяц. Срок от 13 месяцев до 7 лет, сумма от 300 тыс. до 5 млн рублей, досрочное погашение без комиссий, начиная с первого месяца. Максимальная полная стоимость кредита - 20,669% (годовых). При сумме кредита 500 000 рублей со ставкой 10,4% сроком на 5 лет переплата по кредиту за весь срок (с учетом страховой премии) составит 181 001,67 рублей).

Количество отправленных смс - 160 061 смс. Рассылка осуществлена в рамках договора ООО «СМС Трафик» (115088 г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, строение 4).

В рамках договорных отношений с клиентами Департамент Розничного Бизнеса Банка определяет текст смс и перечень получателей-клиентов (которые дали свое согласие на обработку персональных данных и получение рекламно-информационных материалов). При этом акт об оказанных услугах с контрагентами не содержит деления на виды отправленных смс.

За сентябрь 2018 г. оформлен 31 кредитный договор со ставкой 10,4 % , копии трех из них прилагаются.

Дополнительно сообщено, что при внесении в ПО Банка данных клиента, давшего Банку согласие на использование персональных данных, *сотрудник Банка допустил ошибку в номере телефона, в результате чего было ошибочно отправлено сообщение абоненту на ошибочно указанный в системе Банка номер 7 902 260 07 76. Ошибку устранили, более абоненту +7 902 260 07 76 со стороны Банка смс отправляться не будут.* В связи с тем, что допущенная ошибка носит случайный, а не преднамеренный характер АО КБ «ЛОКО-Банк» просит не привлекать Банк к ответственности по данному инциденту.

Рассылка на номер +7 902 260 07 76 осуществлена в рамках договора ООО «Т2 Мобайл» (125212 г. Москва, Ленинградское ш. д.39 А строение 1), договор прилагается.

Должностным лицом, ответственным за отправленное смс 06.09.2018 абоненту +7 902 260 07 76 с текстом: *«Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5000000 рублей! lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)»* является Начальник Управления розничных продуктов Департамента Розничного Бизнеса <П...>.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Закона о рекламе).

Под информацией в ст. 2 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Закон об информации) понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (п.1), а под распространением информации - действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации неопределенному кругу лиц (п. 9).

Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Закона об информации могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст. 3 Закона о рекламе 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 (п. 1); под **объектом рекламирования** – 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 (п.2); под **товаром** – продукт

деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

Материалами дела установлено, что 06.09.2018 в 13:04 на абонентский номер +79022600776 с номера LOCKO-BANK поступило рекламное смс-сообщение «*Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5 000 000 рублей! Lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)*».

Факт поступления смс-сообщений 06.09.2018 в 13:04:33 и в 13:04:42 на абонентский номер +79022600776 с номера LOCKO-BANK подтверждается детализацией за 06.09.2018, представленной ООО «Т2 Мобайл».

ФАС России в письме от 01.12.2011 №АК/44573 «О рекламе на дорожных знаках» разъяснила, что к рекламе относятся направленные на продвижение на рынке адресованные неопределенному кругу лиц сведения о:

- наименовании товара и/или его описании, характеристиках, свойствах,
- наименовании юридического лица или названии его торгового предприятия, в том числе с указанием профиля его деятельности, контактной информацией,
- результатах интеллектуальной деятельности, в частности произведениях науки, литературы и искусства; программах для электронных вычислительных машин; базах данных; изобретениях,
- названии мероприятия любого характера (культурном, спортивном и т.п.), его описании, в том числе о месте и сроках его проведения.

При этом, указание исключительно на профиль деятельности организации «Аптека», «Супермаркет», «Салон красоты» (т.е. без указания обозначения, индивидуализирующего данную организацию, - наименования, товарного знака), не подпадает под понятие рекламы.

Рассматриваемая информация, поступившая на абонентский номер заявителя, является рекламой финансовых услуг (кредит) АО КБ «ЛОКО-Банк».

Согласно ч.3 ст.28 Закона о рекламе если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

Согласно ст.6 Федерального закона от 21.12.2013 №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)»:

- полная стоимость потребительского кредита (займа) определяется как в процентах годовых, так и в денежном выражении и рассчитывается в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Полная стоимость потребительского кредита (займа) размещается в квадратных рамках в правом верхнем углу первой страницы договора потребительского кредита (займа) перед таблицей, содержащей индивидуальные условия договора потребительского кредита (займа), и наносится цифрами и прописными буквами черного цвета на белом фоне четким, хорошо читаемым шрифтом максимального размера из используемых на этой странице размеров шрифта. Полная стоимость потребительского кредита (займа) в денежном выражении размещается справа от полной стоимости потребительского кредита (займа), определяемой в процентах годовых. Площадь каждой квадратной рамки должна составлять не менее чем 5 процентов площади первой страницы договора потребительского кредита (займа) (ч.1);

- полная стоимость потребительского кредита (займа), определяемая в процентах годовых, рассчитывается по формуле:

$$\text{ПСК} = i \times \text{ЧБП} \times 100,$$

где ПСК - *полная стоимость кредита в процентах годовых* с точностью до третьего знака после запятой;

ЧБП - число базовых периодов в календарном году. Продолжительность календарного года признается равной тремстам шестидесяти пяти дням;

i - процентная ставка базового периода, выраженная в десятичной форме (ч.2).

В рекламе, направленной 06.09.2018 в 13:04:33 и в 13:04:42 на абонентский номер +79022600776 с номера LOCKO-BANK «*Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5 000 000 рублей! Lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)*», являющейся рекламой услуг, связанных с предоставлением кредита, указана сумма кредита – «*до 5 000 000 руб.*», ставка «*от 10,4%*», при этом, отсутствуют все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита, определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее, а именно, отсутствует срок, на который предоставляется кредит.

Между тем, в ходе рассмотрения дела установлено, что смс-реклама содержала активную гиперссылку lockobank.ru/cred, позволяющую перейти на страницу сайта АО КБ «ЛОКО-Банк» www.lockobank.ru, содержащую все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита, определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее, в связи с чем, нарушение ч.3 ст.28 Закона о рекламе отсутствует.

В соответствии с п. 22.1 ст. 2 и ст. 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи), *рассылка* по сети подвижной радиотелефонной связи (далее – рассылка) – 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.

Рассматриваемые смс-сообщения подпадает под понятие «рассылка», поскольку соответствует определению «рассылка», изложенному в п. 22.1 ст. 2 Закона о связи – являются передачей абоненту коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации – смс-сообщения были переданы *с короткого номера – LOCKO-BANK*.

Согласно Письму Минкомсвязи России от 29.09.2014 №ДА-П12-17623 понятие «рассылка» следует рассматривать с точки зрения его лексического толкования, в соответствии с которым рассылкой является отправка разным адресатам сообщения одинакового содержания (реклама, газета, приглашение). Принимая это во внимание, рассылкой по сети подвижной радиотелефонной связи является *массовая отправка* одинаковых коротких текстовых сообщений (SMS) с целью распространения какой-либо информации (адресная электронная рассылка по целевой аудитории с целью доведения определенной информации).

В Разъяснениях ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» указано, что «короткий номер» предназначен для одновременной массовой отправки смс-сообщений широкому кругу лиц.

Как указало АО КБ «ЛОКО-Банк», количество отправленных смс, с содержанием, аналогичным рассматриваемому, с использованием короткого номера LOCKO-BANK, составило 160 061 смс.

ФАС России в Письме от 25.06.2013 №АК/24455/13 «О рекламных SMS-сообщениях» разъяснила, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Сведения об услугах хозяйствующего субъекта обобщенного характера не носят персонализированного характера, несмотря на упоминание имени и отчества абонента, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

В рассматриваемом смс-сообщении указано наименование юридического лица, приведено описание услуг, сообщена контактная информация, банк осуществил массовую отправку одинаковых коротких текстовых сообщений среди неопределенного круга лиц (160 061 смс) с использованием короткого номера – LOCKO-BANK, следовательно, данная информация является рекламой, на которую распространяются требования Закона о рекламе.

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 (ч. 1 ст. 44.1 Закона о связи).

Рассылка 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 (ч. 2 ст. 44.1 Закона о связи).

Рассылка, осуществляемая с нарушением требований Закона о связи, является незаконной, за исключением рассылки сообщений в целях информирования абонента в связи с перенесением абонентского номера, иных сообщений, которую оператор связи обязан осуществлять в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также рассылки сообщений по инициативе федеральных органов исполнительной власти, Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», органов государственных внебюджетных фондов, исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, местных администраций и других органов местного самоуправления, осуществляющих исполнительно-распорядительные полномочия в соответствии с законодательством Российской Федерации (ч. 3 ст. 44.1 Закона о связи).

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, согласно ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, 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.

Согласно ч. 1 ст. 44.1 Закона о связи рассылка также 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.

Заявитель указала, что не давала согласия на распространение смс-рекламы на ее абонентский номер.

АО КБ «ЛЮКО-Банк» подтвердило отсутствие согласия абонента +79022600776 на распространение на указанный абонентский номер смс-рекламы, указав, что сотрудник Банка допустил ошибку в номере телефона, в результате чего было ошибочно отправлено сообщение абоненту на ошибочно указанный в системе Банка номер 7 902 260 07 76. Следовательно, **согласие абонента отсутствовало.**

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

В силу ч. 1 ст. 46 Закона о связи, оператор связи обязан прекратить оказание услуг по пропуску по своей сети трафика, содержащего осуществляемую с нарушением требований Закона о связи рассылку.

П. 34 ст. 2 Закона о связи определяет услугу по пропуску трафика как деятельность, направленную на удовлетворение потребности операторов связи в пропуске трафика между взаимодействующими сетями электросвязи.

К оказываемым оператором сети подвижной радиотелефонной связи услугам по пропуску трафика согласно пп. «а» п. 2 Приложения № 2 к Правилам присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия, утв. Постановлением Правительства РФ от 28.03.2005 № 161, относится услуга зонного завершения вызова на сеть оператора связи, представляющая собой деятельность, направленную на обеспечение пропуска трафика от точки присоединения к сети оператора связи к пользовательскому (оконечному) оборудованию, подключенному к сети связи того же оператора подвижной радиотелефонной связи.

Следовательно, в случае осуществления оператором связи рассылки, включающей в себя рекламные сообщения не на основании договора об оказании услуг по осуществлению рассылки с заказчиком рассылки он заведомо допускает незаконную рассылку и бездействует относительно возложенной на него законом безусловной обязанности прекратить оказание услуг по пропуску по своей сети трафика, содержащего незаконную рассылку (в том числе рекламу).

Таким образом, применительно к распространению рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи посредством передачи абонентам коротких текстовых сообщений **рекламодателем является инициатор рассылки – заказчик рассылки либо оператор связи.**

Рассылка 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 (ч. 2 ст. 44.1 Закона о связи).

Рассылка, осуществляемая с нарушением требований Закона о связи, является незаконной (ч. 3 ст. 44.1 Закона о связи).

Таким образом, в случае осуществления оператором связи рассылки, включающей в себя рекламные сообщения не на основании договора об оказании услуг по осуществлению рассылки с заказчиком рассылки, оператор заведомо допускает незаконную рассылку и бездействует относительно возложенной на него законом безусловной обязанности прекратить оказание услуг по пропуску по своей сети трафика, содержащего незаконную рассылку (в том числе рекламу).

Как указал заявитель, он является абонентом ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» на запрос управления сообщило (вх.№01-23244 от 26.10.2018), что указанные смс-сообщения были распространены АО КБ «ЛОКО-Банк» в рамках Договора об оказании услуг связи от 27.07.2017 и Заявления на подключение услуги «Бизнес SMS» от 27.07.2017.

Согласно п.1.5. Условий оказания услуги «Бизнес SMS» услуга «Бизнес SMS» (Услуга) – деятельность Оператора, стоящая в предоставлении Абонентам доступа к Интерфейсу, обеспечивающему возможность **отправки Абонентом с Имени отправителя** коротких текстовых сообщений Адресатам, а также доставку указанных смс до оборудования Оператора (СМС-центр) при отправке Абонентом смс Адресатам, являющимися Абонентами (пользователями услуг связи) Оператора.

Согласно п.5.2 Условий оказания услуги «Бизнес SMS» направляемые Абонентом Адресатам смс, содержащие рекламу, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, заказчиком рассылки рассматриваемой рекламы и, соответственно, рекламораспространителем является АО КБ «ЛОКО-Банк», инициировавшее рассылку коротких текстовых сообщений рекламного характера абонентам ООО «Т2 Мобайл» посредством заключения договора на оказание услуг по осуществлению рассылки с оператором связи.

Довод АО КБ «ЛОКО-Банк» о том, что заказчиком рассылки является ООО «СМС Трафик», осуществившее рассылку на основании Договора №229/13 от 01.05.2013, несостоятелен, поскольку у оператора связи ООО «Т2 Мобайл» отсутствует договор на оказание услуг по осуществлению рассылки с ООО «СМС Трафик».

Следовательно, рекламораспространителем является АО КБ «ЛОКО-Банк» (ИНН7750003943, юр. адрес: 125167, г. Москва, проспект Ленинградский, 39, строение 80).

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что заказчиком рассылки, направившим рассматриваемые рекламные смс-сообщения на абонентский номер заявителя, является именно АО КБ «ЛОКО-Банк», которое заключило с оператором связи абонента <...> ООО «Т2 Мобайл» договор, являющийся по своей правовой природе договором на оказание услуг по осуществлению рассылки.

При этом, рассматриваемая смс-реклама была направлена 06.09.2018 в 13:04:33 и в 13:04:42 на абонентский номер +79022600776 с номера LOCKO-BANK без согласия абонента.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что смс-сообщение «*Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5 000 000 рублей! Lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)*» от адресата «LOCKO-BANK», поступившее 06.09.2018 в 13:04:33 и

в 13:04:42 на абонентский номер +79022600776, противоречит требованиям ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Резолютивная часть согласно пп. «г» п. 42 Правил № 508 решения должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Поскольку АО КБ «ЛЮКО-Банк» сообщило (вх. №01-27950 от 24.12.2018), что сведения о телефонном номере +79022600776 исключены из базы данных для рассылки смс-сообщений, а заявителем доказательства обратного не представлены, постольку необходимость в выдаче предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы отсутствует.

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), предусмотрена административная ответственность.

В резолютивной части решения Комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 -3.45 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в правонарушении, так и в соответствующем постановлении (п. 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30).

Согласно п. 43 Правил рассмотрения дел, дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Юридические лица, согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ, подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ, а частью 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

В соответствии с п.п. 1 и 2 ст. 25.4 КоАП РФ защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об

административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители, которыми могут являться его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

АО КБ «ЛОКО-Банк» указало, что должностным лицом, ответственным за отправленное смс 06.09.2018 абоненту +7 902 260 07 76 с текстом: *«Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5000000 рублей! lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)»* является Начальник Управления розничных продуктов Департамента розничного бизнеса <...> (Приказ о приеме работника на работу №1123-Кп от 17.08.2015). В материалы дела представлена должностная инструкция Начальника Управления розничных продуктов Департамента розничного бизнеса, содержащая п. 2.15, согласно которому в должностные обязанности данного должностного лица входит осуществление контроля за содержанием распространяемой банком рекламной информации (на любых рекламных носителях и любыми способами), которая должна быть добросовестной и достоверной и соответствовать требованиям Закона о рекламе. <...> ознакомлена с должностной инструкцией 17.08.2015. Смс-реклама была распространена 06.09.2018.

В соответствии с п. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 2 п. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п. п. 37 - 43 Правил рассмотрения дел, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу *«Большой кредит на большие цели от Локо-Банка! От 10,4%, до 5 000 000 рублей! Lockobank.ru/cred КБ ЛОКО-Банк (АО)»*, распространенную 06.09.2018 в 13:04:33 и в 13:04:42 посредством сети подвижной радиотелефонной связи оператора ООО «Т2 Мобайл» на абонентский номер +79022600776 с короткого номера LOCKO-BANK ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, поскольку реклама была распространена без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

2. Предписание о прекращении распространения ненадлежащей рекламы не выдавать.

3. Законному представителю **АО КБ «ЛОКО-Банк»** (ИНН7750003943, юр. адрес: 125167, г. Москва, проспект Ленинградский, 39, строение 80) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **25 апреля 2019 г. в 11 час. 00 мин.** для составления в отношении *юридического лица* протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

4. **Начальнику Управления розничных продуктов Департамента розничного бизнеса АО КБ «ЛОКО-Банк»** <...> надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **25 апреля 2019 г. в 11 час. 30 мин.** для составления в отношении *должностного лица* протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение, **а также представить письменные объяснения (ст. 26.3 КоАП РФ) по факту выявленного правонарушения.**

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения (ч.1 ст.37 Закона о рекламе).

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>