

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 050/05/28-1599/2022

Резолютивная часть решения оглашена «14» декабря 2022 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» декабря 2022 г.

«28» декабря 2022 г.

г.

Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление);

Члены Комиссии:

<...> – <...> отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления;

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления,

рассмотрев дело № 050/05/28-1599/2022, возбужденное по факту поступления <...> в <...> на принадлежащий заявителю абонентский номер <...> рекламного СМС-сообщения с буквенного идентификатора <...> с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило обращение гражданина <...> от 29.07.2022 № 27848-ЭП/22 о поступлении на принадлежащий заявителю абонентский номер <...> СМС-сообщения <...> в <...> с буквенного идентификатора <...> следующего содержания: «<...>, вам предварительно одобрен кредит до 5 млн р. по акции «0%» со сниженным платежом. Оформите на

<...> ПАО «МТС-Банк» без предусмотренного частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В ходе рассмотрения обращения установлены признаки нарушения части 7 статьи 5 и части 3 статьи 28 Закона о рекламе при распространении указанного СМС-сообщения, выразившиеся в умалчивании о всех остальных условиях, определяющих полную стоимость кредита, определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющих на нее.

Рассмотрев материалы дела и изучив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

В силу пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой признается 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, в том числе если она направляется по конкретному адресному списку.

Рассматриваемое СМС-сообщение с буквенного идентификатора <...> является рекламой, поскольку отвечает всем признакам рекламы согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, а именно является информацией: «<...>, вам предварительно одобрен кредит до 5 млн р. по акции «0%» со сниженным платежом. Оформите на <...> ПАО «МТС-Банк», распространенной по сетям электросвязи, адресованной неопределенному кругу лиц и направленной на привлечение внимания к финансовым услугам по предоставлению кредита.

Объектом рекламирования являются финансовые услуги по предоставлению кредита.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь – любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно ответу ПАО «МТС» от 29.08.2022 № 31741/22 абонентский номер <...> выделен <...> на основании заключенного с ним договора оказания услуг подвижной связи.

Буквенный идентификатор <...> выделен ПАО «МТС-Банк» (место нахождения: 115432, г. Москва, пр-кт Андропова, д. 18, к. 1; ИНН: 7702045051; ОГРН: 1027739053704; дата регистрации в качестве юридического лица: 29.01.1993) в рамках заключенного с ним договора об оказании услуг связи № D0915147 от 17.12.2009.

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

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

Как следует из правовой позиции ПАО «МТС-Банк» от 13.12.2022 № 47720-ЭП/22 с целью продвижения продуктов ПАО «МТС-Банк» между ним и ПАО «МТС» было заключено дополнительное соглашение № 4 к договору об оказании услуг связи № D0915147 от 17.12.2009 (далее – Соглашение). В соответствии с Соглашением ПАО «МТС» предоставило ПАО «МТС-Банк» номер, с которого данный банк вправе отправлять СМС-сообщения, сформированные и отправленные от оборудования банка.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой

рекламы является ПАО «МТС-Банк».

ПАО «МТС-Банк» указывает, что рассматриваемое СМС-сообщение было направлено заявителю в связи с имеющимся у банка согласием, полученным от заявителя 29.03.2018 при подписании бессрочного договора комплексного обслуживания. На момент направления данного СМС-сообщения отзыва согласия на распространение рекламы в программном обеспечении банка зафиксировано не было.

Как следует из приложенных к правовой позиции ПАО «МТС-Банк» от 13.12.2022 № 47720-ЭП/22 заявления об открытии банковского счета и предоставления расчетной банковской карты от 29.03.2018 и расписки от 29.03.2018 <...> соглашается с тем, что ПАО «МТС-Банк» будет обрабатывать его персональные данные для целей направления рекламных и информационных сообщений, получения рекламной информации по сетям электросвязи (в том числе по телефону, мобильной связи и электронной почте).

Вместе с тем указанное согласие является согласием на обработку персональных данных в целях получения рекламы, а не согласием на получение рекламы.

Также к обращению <...> от 29.07.2022 № 27848-ЭП/22 приложен датированный 15.04.2022 отзыв согласия на обработку ПАО «МТС-Банк» персональных данных заявителя с отметкой о принятии данного отзыва 15.04.2022 главным специалистом <...> в ДО Крылатское.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространена ПАО «МТС-Банк» без предварительного согласия абонента, что является нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Законом о рекламе установлено, что не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе).

В соответствии с частью 3 статьи 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 части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, частью 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Как следует из текста рекламы, лицом, оказывающим рекламируемые финансовые услуги, является ПАО «МТС-Банк».

Таким образом, ПАО «МТС-Банк» является рекламодателем спорной рекламы.

Согласно пункту 25 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и другие).

В рассматриваемой рекламе отсутствует указание на минимальную сумму кредита (указана только максимальная сумма кредита: «до 5 млн р.»), на срок кредита, на платежи и комиссии по кредитным операциям, а также на дополнительные расходы заемщика, связанные с получением кредита.

Спорная реклама направлена на привлечение внимания к кредиту, содержит часть существенных условий предоставления кредита, влияющих на его стоимость, и создает впечатление, что какие-либо иные условия, влияющие на фактическую стоимость кредита, отсутствуют.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствуют все условия, определяющие полную стоимость кредита, что является нарушением части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рассматриваемой рекламе указаны только привлекательные условия оказания финансовых услуг. Вместе с тем условия, которые позволили бы потребителю правильно и в полном объеме оценить приемлемость получения необходимой ему финансовой услуги, в указанной рекламе отсутствуют.

Так как указание в спорной рекламе условий предоставления кредита направлено на формирование у потенциального заемщика желания воспользоваться финансовой услугой – кредитом, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителей, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой. Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о кредите приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым кредитом.

Учитывая изложенное, в рассматриваемой рекламе должны были быть указаны все существенные условия, влияющие на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которые понесут воспользовавшиеся услугами лица.

Отсутствие в рекламе перечисленных условий является нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании изложенного Комиссией установлен факт нарушения ПАО «МТС-Банк» части 7 статьи 5 и части 3 статьи 28 Закона о рекламе при распространении указанной рекламы.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила рассмотрения дел о рекламе), при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

В материалы дела не представлены документы, подтверждающие прекращение распространения ПАО «МТС-Банк» рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента или адресата, а также прекращение распространения ПАО «МТС-Банк» рекламы услуг, связанных с предоставлением кредита, без указания всех условий, определяющих полную стоимость кредита, определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющих на нее.

Таким образом, усматриваются основания для выдачи ПАО «МТС-Банк» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, а также пунктами 42-53 Правил рассмотрения дел о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рассматриваемую рекламу ненадлежащей, не соответствующей требованиям части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ПАО «МТС-Банк» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения дела по признакам нарушения статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>