

РЕШЕНИЕ

по делу № 421/2012-Р

«14» февраля 2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, в составе:

Председатель Комиссии – Ерошина Я.А.

Члены Комиссии: Колупаева Е.В., Ушатикова Н.А., Израелян Л.А.,

рассмотрев дело №421/2012-Р по признакам нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, части 1, 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе», выразившихся при распространении смс-рекламы ОАО Банк «Западный» на телефонный номер <...>, в присутствии представителей ОАО Банк «Западный», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - <...> (доверенность №503 от 13.11.2012г.), <...> (доверенность №450 от 13.10.2012г.), в отсутствие: представителя ООО «Автокласс», ООО «Девино Телеком», надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

На мобильный телефон сотрудника Рязанского УФАС России <...> (<...>) 15 ноября 2012 года в 09:06:56 поступило сообщение рекламного характера, следующего содержания: «Нужны деньги!? Специальный кредит Новогодний от 16% годовых до 350 тыс. руб. по одному паспорту, без залога и поручительства. Банк Западный 272595; 272594 www.zapad.ru», отправитель ZapadnyBank».

После визуального осмотра сайта ОАО Банк «Западный» - www.zapad.ru, установлено, что данный банк является кредитной организацией, и номера телефонов, указанные в рекламе – 272595, 272594, принадлежат Операционному офису «Рязань» ОАО Банк «Западный».

Направленная путем смс-сообщения информация является рекламой, так как, соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама ОАО Банк «Западный» имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования и способствовала его продвижению.

В силу части 1 статьи 18 ФЗ «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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Агафонов А.А. предварительного согласия на получение рекламных сообщений от

ОАО Банк «Западный» не выражал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями, сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Таким образом, указание в рекламе ОАО Банк «Западный» на возможность получения кредита является рекламой финансовой услуги.

В соответствии с частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отчество).

В соответствии со статьей 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму

В указанной рекламе, отсутствует организационно-правовая форма в наименовании банка оказывающего финансовую услугу по кредитованию.

В соответствии с частью 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» если реклама услуг,

связанных с предоставлением кредита, содержит, хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита для заемщика и влияющие на нее.

Сумма расходов, которую понесут потребители, получившие кредит в ОАО Банк «Западный», формируется из тех выплат, которые осуществит заемщик по кредитному договору в течение срока, на который выдан кредит, исходя из суммы кредита.

К условиям, определяющим стоимость кредита для заемщика, относятся сумма кредита, срок кредитного договора, процентная ставка, единовременные и периодически взимаемые платежи, а также иные условия, если их включение в кредитный договор может повлиять на сумму денежных средств, которую заемщик должен выплатить кредитору по кредитному договору.

В рекламе ОАО Банк «Западный» указываются такие условия предоставления кредита, как процентная ставка – от 16 % и сумма кредита - до 350 тыс. руб.

Таким образом, в указанной рекламе, распространявшейся посредством смс-рассылки, не приводятся все условия, влияющие на стоимость кредита при указании одного из таких условий.

Поскольку в рекламе указывается финансовая услуга – «кредит», которая направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является также подробная информация, относящаяся к кредитованию, поэтому 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.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «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.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

ОАО Банк «Западный» в своих объяснениях (от 14.12.2012г. вх. №4527) пояснило, что рассылка смс-сообщений осуществляется на номера мобильных телефонов клиентов банка, выразивших свое согласие на получение от банка рекламной и/или иной информации, в том числе и посредством смс-сообщений. Для отключения от услуг, связанных с рассылкой рекламной и/или иной информации, клиенту необходимо подать в банк письменное заявление.

Рассылка смс-сообщений осуществляется в соответствии с договором об оказании услуг № ДТ-П/012656 от 27 декабря 2011 года, заключенным между ОАО Банк «Западный» и компанией ООО «Девино Телеком», оказывающей услуги мобильного маркетинга и имеющей соответствующие договорные отношения с операторами мобильной связи. В соответствии с условиями договора об оказании услуг ответственность за рассылку информационных сообщений, в том числе за

распространение рекламы только абонентам, предоставившим согласие на ее получение, несет исполнитель и оператор мобильной связи.

В соответствии с выпиской из Реестра Российской системы и плана нумерации (Реестр публикуется на сайте Федерального агентства связи) телефонный номер <...> принадлежит оператору сотовой связи МТС, организационно-правовая форма которого ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

ОАО «Мобильные ТелеСистемы» в своем объяснении (вх. №4426ф от 10.12.2012г.) пояснило, что <...> не является абонентом номера <...>. Указанный телефонный номер принадлежит третьему лицу. Договоров на распространение рекламы между ОАО «Мобильные ТелеСистемы» и ОАО Банк «Западный» не заключалось. Номер телефона <...> принадлежит «ООО Автокласс».

ООО «Автокласс» в своих объяснениях (вх. № 4570 от 17.12.2012г.) заявило, что не является клиентом Банка «Западный», согласие на получение рекламы ОАО Банк «Западный» не давало.

На заседании Комиссии 22.01.2013г. представитель ОАО Банк «Западный» <...> заявил, что рассылку смс-сообщения, поступившего на сотовый номер <...>, которым пользуется <...>, осуществлял банк в рамках дополнительного соглашения №1 от 27.12.2011 года с использованием личного кабинета пользователя на DEVINO Platform. Данный абонентский номер мог указать в заявлении один из клиентов банка, либо клиент банка указал не свой номер телефона или при написании номера допустил ошибку. Банк принимает заявления с указанием контактных номеров, о которых заявляют клиенты банка. Используется банком фронт-офисная система не позволяет устанавливать фильтры (определить заявителя) по номеру мобильного телефона. Фильтрация осуществляется по паспортным данным клиента. Кредитный продукт с условиями, которые были указаны в смс-сообщении, поступившем на телефонный номер <...> относится к кредиту «Новогодний». Иные условия, влияющие на стоимость кредита по потребительскому кредиту «Новогодний» отсутствуют.

В письменных объяснениях (вх. №384 от 01.02.2013г.) ООО «Девино Телеком» заявило следующее.

ООО «Девино Телеком» не является рекламодателем рекламы поступившей на номер <...>. ООО «Девино Телеком» предоставляет техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» ОАО Банк «Западный» на основании договора № ДТ-П/012656 от 27.12.2011 года.

На основании пункта 3.3.1. Дополнительного соглашения №1 к договору № ДТ-П/012656 от 27.12.2011 года Заказчик, в данном случае ОАО Банк «Западный», обязан соблюдать требования законодательства РФ, в том числе закона «О рекламе».

На основании пункта 3.3.2. Дополнительного соглашения №1 к договору № ДТ-П/012656 от 27.12.2011 года Заказчик, в данном случае ОАО Банк «Западный», обязан получить от абонента согласие на получение смс-сообщений.

На основании пунктов 3.3.3., 3.3.4. Дополнительного соглашения №1 к договору №

ДТ-П/012656 от 27.12.2011 года ответственность за содержание смс-сообщений, присваиваемый адрес отправителя, используемые номера абонентов для отправки смс-сообщений несет ОАО Банк «Западный».

ООО «Девино Телеком» не участвует в формировании текста смс-сообщений и списка абонентов для последующей по ним рассылке. ООО «Девино Телеком» не имеет доступа к личному кабинету заказчика. Провести рассылку самостоятельно ООО «Девино Телеком» не может. ООО Банк «Западный» осуществляет формирование базы абонентов и рассылку им смс-сообщений самостоятельно.

На рассмотрение Комиссии 14.02.2013г. ОАО Банк «Западный» представлен приказ от 13.11.2012г. №01-459 об условиях кредитования физических лиц по продукту «Новогодний» и прекращении предоставления физическим лицам кредитов по продукту «Миллионер» в рамках программ «Потребительское кредитование ОАО Банк «Западный». Из представленных условий кредитования физических лиц по продукту «Новогодний» в рамках программы «Потребительское кредитование» ОАО Банк «Западный» приложение 1 к приказу от 13.11.2012 № 01-459 отсутствуют иные существенные условия, которые могли бы повлиять на стоимость кредита.

Смс-сообщение с рекламой Банка «Западный» поступило <...> 15.12.2012г., т.е. после введения приказом №01-459 от 13.11.2012г. в действие продукта «Новогодний». Указанный в смс-сообщении <...> продукт с условиями от 16% годовых до 350 тыс. руб. по одному паспорту относится к продукту «Новогодний».

На основании изложенного, Комиссия установила, что нарушение части 3 статьи 28 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе ОАО Банк «Западный» отсутствует.

Вместе с тем, отсутствие в рассматриваемой рекламе полного наименования банка нарушает требования части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Также, <...> заявил, что Банком так и не выявлена принадлежность абонентского номера <...>, оформленного на ООО «Автокласс» и используемого <...>, одному из клиентов Банка. Банк не исключает возможность того, что имел место человеческий фактор при заполнении сотрудником офиса или сотрудником информационного центра банка со слов потенциального клиента кредитной/депозитной заявки или при заполнении потенциальным клиентом кредитной заявки на сайте банка, выразившейся в некорректном указании номера контактного телефона.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 и частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем и рекламораспространителем является ОАО Банк «Западный» (117292, г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 8, корп. 1).

В соответствии с приказом от 09.10.2012г. № 01-422 «О назначении лица, ответственного за рекламные компании, проводимые ОАО Банк «Западный» в Рязанской области» управляющий Операционным офисом «Рязань» <...> назначен

ответственным должностным лицом, а также наделен полномочиями по утверждению плана рекламной компании, текста рекламных проспектов, буклетов, баннеров, перетяжек, смс-сообщений (направляемым клиентам ООО «Рязань») и т.д., содержащих рекламу кредитных и депозитных продуктов ОАО Банк «Западный».

<...> факт нарушения части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» признает.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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: «Нужны деньги!? Специальный кредит Новогодний от 16% годовых до 350 тыс. руб. по одному паспорту, без залога и поручительства. Банк Западный 272595; 272594 www.zapad.ru», распространяемую ОАО Банк «Западный» посредством сотовой связи, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ОАО Банк «Западный» предписание о прекращении нарушений законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 15 февраля 2013г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«15» февраля 2013 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Ерошина Я.А., заместитель руководителя - начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

члены Комиссии: Колупаева Е.В., Ушатикова Н.А., Израелян Л.А.,

на основании своего решения от 15 февраля 2013 года по делу № 421/2012-Р о признании ненадлежащей рекламы ОАО Банк «Западный», распространяемой посредством сотовой связи на телефонный номер <...>, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44,45 Правил

рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО Банк «Западный» в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно, распространение смс-рекламы на телефонный номер <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ОАО Банк «Западный» представить в Рязанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 1 марта 2013 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Рязанское УФАС России вправе в соответствии с п.2.4 ст. 19.5 КоАП РФ наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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