

Решение по делу 068/05/18-15/2023

**Лицо, в действиях которого
содержатся**

признаки нарушения рекламного

законодательства:

ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС
БАНК»
125124, г. Москва, ул. Правды, д. 8, к. 1

Заинтересованное лицо:

ПАО «Вымпел-Коммуникации»
127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10,
стр. 14
info@beeline.ru

Заявитель:

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/18-15/2023 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена «17» февраля 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме «1» марта 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Козлова Е.Л., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Абанкин А.А.,

рассмотрев дело № 068/05/18-15/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации при распространении рекламы посредством направления рекламного смс-сообщения без предварительного согласия,

в присутствии слушателя ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» - <...>.,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области при рассмотрении обращения гражданина <...>(вх. от 15.12.2022 № 3755-ИП/22) о поступлении на его номер телефона рекламного смс-сообщения, установило, что заявитель не давал на это своего согласия.

15 декабря 2022 года в 10:57 с буквенного номера «HomeCredit» на мобильный телефон заявителя (номер +<...>) поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Получите до 1 424 000 р. и не платите проценты год: <https://hcdl.ru/u>».

Установлено, что на номер телефона заявителя (номер +<...>) вышеуказанное рекламное смс-сообщение распространено посредством оператора сотовой связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

16.01.2023 в отношении ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» (125124, г. Москва, ул. Правды, д. 8, к. 1, ОГРН: 1027700280937, дата присвоения ОГРН: 04.10.2002, ИНН: 7735057951, КПП: 771401001) возбуждено настоящее дело.

Письмом от 10.02.2023 (вх. № 781/23) ПАО «Вымпел-Коммуникации» сообщило, что буквенный номер "HomeCredit" на основании договора оказания услуг связи № ХКБ-ДОЗ-14-158/527253652 от 01.12.2022, использует абонент ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК».

ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» (далее – Банк) письмом (исх. от 09.02.2023 № 2-7/226, вх. от 10.02.2023 № 768-ЭП/23) сообщило, что 26.06.2015 между Банком и <...> (далее – Клиент) заключен кредитный договор № 2219397800. При заключении договора Клиентом предоставлен телефонный номер +79606633939.

Согласно п. 18 «О персональных данных» договора № 2219397800 Клиент дает Банку право обрабатывать его персональные данные, которые указаны в договоре, сообщены им устно, получены от партнеров Банка и собраны в сети Интернет. Настоящее согласие дано Заемщиком для целей заключения и исполнения договора, предложения Заемщику продуктов (услуг) Банка и его партнеров. В последнем случае Заемщик согласен получать от Банка информацию по почте, по

телефону, по электронной почте или в виде смс-сообщений. Согласие действует бессрочно и может быть отозвано Заемщиком письменным заявлением.

Клиент с заявлением об отзыве ранее данного согласия, в том числе на получение сообщений рекламного характера не обращался.

15.12.2022 на предоставленный Клиентом Банка телефонный номер +79606633939 направлено смс-сообщение: «Получите до 1 424 000 р. и не платите проценты год: <https://hcdl.ru/u>». На момент направления смс-сообщения Банк располагал согласием Клиента, указанное согласие не было отозвано и срок его действия не истек.

В банке отсутствовала информация, что телефонный номер +79606633939 используется иным лицом, не <...>, а также отсутствовала возможность проверки принадлежности телефонного номера тому или иному физическому лицу.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 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 излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемая информация подпадает под понятие "реклама", поскольку обладает всеми ее признаками - распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей как к ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК», так и к его продуктам (финансовым услугам), сведения об услугах Общества, указанные в смс-сообщении, носят обобщенный характер.

В соответствии с частью 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.

Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или номер телефона поступило соответствующее рекламное смс-сообщение.

Довод ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» (исх. от 09.02.2023 № 2-7/226, вх. от 10.02.2023 № 768-ЭП/23), что после заключения кредитного договора № 2219397800, в котором был указан номер телефона +<...>, <...> предоставлено согласие на получения от Банка информации по почте, по телефону, по электронной почте или в виде смс-сообщений (п. 18 «О персональных данных»), подлежит отклонению в виду следующего.

Согласие на получение рекламных смс-сообщений было получено <...> в рамках ранее заключенного договора с ним. ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» должно было убедиться, что номер телефона +<...>, по-прежнему, принадлежит <...>.

<...> (новый владелец абонентского номера +<...>) не давал согласия ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» на получение от Общества рекламных смс-сообщений. Обратного в материалы дела не представлено.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В случае отсутствия доказательств получения рекламодателем согласия на распространение рекламы по волеизъявлению потребителя рекламы, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Согласие абонента на получение рекламы, хоть и может быть получено в любой форме, в любом случае должно быть предоставлено добровольно, а не путем его неявного включения в форму согласия на обработку персональных данных.

В целом, получение согласия на обработку персональных данных в силу ст.3 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных" является необходимой процедурой для оказания потребителю финансовой услуги. При этом, понятие обработка персональных данных установлено указанной нормой и

не предполагает расширительного толкования.

В свою очередь, потребитель, давая согласие на обработку персональных данных, имеет право полагаться на добросовестность финансовой организации и исходить из того, что он дает Банку согласие именно на действия (операции) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

Таким образом, получение согласия на распространение рекламы по сетям электросвязи путем указания такого условия в форме согласия на обработку персональных данных не может являться надлежащим, поскольку носит явно выраженную направленность на получение такого согласия без ведома потребителя.

Принятие условий обработки персональных данных не свидетельствует о наличии согласия на получение рекламной информации от Общества. Данные обстоятельства не позволяют признать дачу согласия на получение рекламы описанным выше способом в качестве добровольного волеизъявления абонента на получение рекламы.

В случае отсутствия доказательств получения рекламодателем согласия на распространение рекламы по волеизъявлению потребителя рекламы, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

На основании изложенного, Комиссией установлено, что указанное смс-сообщение направлено абоненту без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Кроме того, даже в указанной форме согласие получено Банком не от <...>., т. е. и по этому основанию не может подтверждать наличие у рекламодателя права на распространение рекламы в адрес заявителя.

Договор, содержащий согласие на обработку персональных данных заключении в 2015 году. Доказательства того, что Банком за прошедшие 7 лет предпринимались какие-либо действия, направленные на проверку актуальности сведений о владельце номера в материалы дела не представлены.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что обществом не предприняты все зависящие от него меры для соблюдения требований законодательства о рекламе.

Также следует отметить, что исходя из содержания рассматриваемой рекламной информации: «Получите до 1 424 000 р. и не платите проценты год: <https://hcdl.ru/u>» объектом рекламирования является финансовая услуга.

Согласно части 1 статьи 28 Закона 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 с пунктом 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации наименование юридического лица в обязательном порядке должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги, следовательно, что нарушает часть 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием 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 пункту 25 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 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 др.).

Таким образом, к условиям, определяющим полную стоимость кредита, могут быть отнесены: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых, а при применении беспроцентной ставки - порядок ее получения.

Рассматриваемая реклама не содержит информации о сроках, предоставляемого кредита, об условиях при которых предусмотрена беспроцентная ставка, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита.

Таким образом, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям, установленных частью 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 28 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в

любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и пояснений, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК».

ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» в письменных пояснениях (исх. от 09.02.2023 № 2-7/226, вх. от 10.02.2023 № 768-ЭП/23) сообщило, что абонентский номер +79606633939 удален из информационного рассылки Банка.

Однако доказательств прекращения распространения рекламного смс-сообщения в адрес заявителя не представлено.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-48 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Получите до 1 424 000 р. и не платите проценты год: <https://hcdl.ru/u>», поступившую 15.12.2022 в 10:57 с буквенного номера «HomeCredit» на мобильный телефон заявителя (номер +<...>), поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «ХОУМ КРЕДИТ ЭНД ФИНАНС БАНК» предписание об устранении нарушения требований рекламного законодательства и представить доказательства устранения в 2-х недельный срок со дня получения предписания.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
 1. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев.

Председатель Комиссии

К.И. Мурзин

Члены Комиссии

Е.А. Козлова

А.А. Абанкин

Исп.Козлова Е.А.

тел.(4752) 72-93-54 вн. 068-118

