

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/76-2017

11 октября 2017 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 06-06/76-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения акционерным обществом «Газпромбанк» (далее – АО «Газпромбанк», Общество) рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – АО «Газпромбанк» (юридический адрес: 117420, г. Москва, ул. Наметкина, д.16, корп.1, ИНН 7744001497) (...),

в отсутствие заявителя – (...), извещенного надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение гражданина (...) по факту направления 16.06.2017 в 16:38 часов на его абонентский номер <...> (...) рекламного смс-сообщения: «(...)! Получите ипотечный кредит в Газпромбанке для покупки квартиры в новостройке со ставкой от 10,25 % годовых и первоначальным взносом от 10%. Подробнее на [www.gazpromfank.ru/ipoteka/по\\_телефону\\_8-800-100-07-01\\_или\\_\\*0701](http://www.gazpromfank.ru/ipoteka/по_телефону_8-800-100-07-01_или_*0701) (для абонентов МТС, Билайн и Мегафон) Ваш Газпромбанк» от отправителя «Telecard».

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является

нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.gazprombank.ru/>, указанный в рекламном смс-сообщении номер телефона (8-800-100-07-01) принадлежит АО «Газпромбанк».

В письме от 18.09.2017 № 51-3/3739 АО «Газпромбанк» сообщило, что «...заявителем был оформлен отказ от получения рекламной информации об услугах и продуктах Банка, однако по вине работника Банка информация об отказе не была внесена в автоматизированную банковскую систему (далее - АБС), в связи с чем Заявителю 16.06.2017 на Номер поступило SMS-сообщение рекламного характера...».

Кроме того, в письменных пояснениях АО «Газпромбанка» от 06.10.2017 № АН-11/1770 указано: «...информация, направленная лично в его адрес в SMS-сообщении, содержащая сведения о банковском продукте «Газпромбанк» (акционерное общество) носит персонифицированный и информационный характер, в нем имеется упоминание имени и отчества абонента, и не является рекламной...».

*...направление SMS-сообщения в адрес гражданина (...) носило разовый характер и на момент рассмотрения дела SMS-рассылка в его адрес прекращена...».*

Комиссия Омского УФАС России не может согласиться с доводом АО «Газпромбанк» о том, что полученное (...) смс-сообщение не является рекламным по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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 статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» даны основные понятия, используемые в настоящем законе: *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.

Термин «реклама», примененный в [пункте 1 статьи 18](#) Федерального закона «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего определения «реклама», данного в [статье 3](#) Федерального закона «О рекламе», а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц.

Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Поскольку указанное смс-сообщение АО «Газпромбанк» было направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовой услуге АО «Газпромбанк» - «ипотечный кредит в Газпромбанке для покупки квартиры в новостройке со ставкой от 10,25 % годовых и первоначальным взносом от 10%»), формирование или поддержание интереса к данной услуге и ее продвижение на рынке, то в соответствии с Федеральным законом «О рекламе» такая информация должна рассматриваться в качестве рекламы.

В письмах ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13 «О рекламных SMS-сообщениях», от 27.06.2016 № АД/43482/16 «Об отнесении к рекламе информации с личным обращением» указано, что «... информация, направляемая в SMS-сообщениях, содержащий сведения об услугах ОАО "Сбербанк" обобщенного характера. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на упоминание имени и отчества абонента, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой...», «...в случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляет интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой...».

Учитывая изложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что информация «(...)! Получите ипотечный кредит в Газпромбанке для покупки квартиры в новостройке со ставкой от 10,25 % годовых и первоначальным взносом от 10%. Подробнее на [www.gazprombank.ru/ipoteka/po\\_telefonu\\_8-800-100-07-01\\_или\\_\\*0701](http://www.gazprombank.ru/ipoteka/po_telefonu_8-800-100-07-01_или_*0701) (для абонентов МТС, Билайн и Мегафон) Ваш Газпромбанк», распространенная

АО «Газпромбанк» посредством направления смс-сообщения в адрес (...), является рекламной.

Кроме того, Комиссия Омского УФАС России отмечает также тот факт, что в своем обращении заявитель указал, что ранее оформлял отказ о получении рекламных смс-сообщений от АО «Газпромбанк», что Обществом в письме от 18.09.2017 № 51-3/3739 не отрицается.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

АО «Газпромбанк» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

На заседании Комиссии Омского УФАС России представителями АО «Газпромбанк» поддержаны доводы, изложенные в письменных пояснениях Общества, а также отмечено, что отправка указанного смс-сообщения носила разовый характер, такой инцидент в Омском филиале АО «Газпромбанк» произошел впервые за все время деятельности филиала; АО «Газпромбанк» дорожит своей репутацией, соблюдает действующее законодательство Российской Федерации, в настоящее время проведены все мероприятия по устранению ошибки, проведен инструктаж со всеми работниками банка о недопустимости повторения рассматриваемой ситуации.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя Общества, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении АО «Газпромбанк» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством направления смс-сообщений на абонентский номер <...> (...) без получения предварительного согласия абонента (...) на ее получение.

Учитывая добровольное устранение нарушения, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нецелесообразности выдачи АО «Газпромбанк» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 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.

РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «Газпромбанк», выразившиеся в направлении 16.06.2017 в 16:38 часов на абонентский номер <...> (...) рекламного смс-сообщения: «Владимир Андреевич! Получите ипотечный кредит в Газпромбанке для покупки квартиры в новостройке со ставкой от 10,25 % годовых и первоначальным взносом от 10%. Подробнее на [www.gazprombank.ru/ipoteka/po\\_telefonu\\_8-800-100-07-01\\_или\\_\\*0701](http://www.gazprombank.ru/ipoteka/po_telefonu_8-800-100-07-01_или_*0701) (для абонентов МТС, Билайн и Мегафон) Ваш Газпромбанк» без получения предварительного согласия абонента, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание АО «Газпромбанк» о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 12 октября 2017 года.

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