



**Управление Федеральной антимонопольной службы**  
**по республике Коми**

**Определение**

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № Р 18-04/16

25 июля 2016 года

№ 03-01/7118

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии – <...> врио заместителя руководителя управления - начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления;

члены Комиссии: <...> специалист-эксперт отдела Управления; <...>, ведущий специалист-эксперт отдела Управления;

рассмотрела дело № Р 18-04/16, возбужденное в отношении АО «МегаЛабс»(впоследствии замененное на ООО «ОСК») по факту распространения 21.02.2016 в 11 часов 46 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «OLGA ALEKSANDROVNA, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25» (далее – рассматриваемая реклама) с признаками нарушения требований ч. 1, ч. 3 ст. 28 и ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя <...> надлежащим образом извещенной о времени и месте

рассмотрения дела по адресу электронной почты, указанному в обращении;

- общества с ограниченной ответственностью «Хоум Кредит энд Финанс Банк» (далее – ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», Банк), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, по адресу электронной почты, указанному в обращении. Ходатайством от 22.07.2016 № 14-5-3-7/1693 (вх. № 2280 эл. от 25.07.2016) Банк просил рассмотреть дело № Р 18-04/16 в отсутствие его законного представителя.

#### УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...>, направленное ФАС России письмом от 24.02.2016 (вх. № 568 эл. от 25.02.2016) о распространении 21.02.2016 в 11 часов 46 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер +<...> рекламы следующего содержания: «OLGA ALEKSANDROVNA, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25» (далее – рассматриваемая реклама).

По указанному факту Определением Коми УФАС России от 25.04.2016 № 03-01/3664 возбуждено дело № Р 18-04/16 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1,3 ст. 28 Закона о рекламе в отношении ЗАО «МегаЛабс».

Согласно письменной информации, представленной АО «МегаЛабс» в материалы дела № Р 18-04/16, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее – ООО «ОСК»), на основании договора № МР-МИ-ОСК-10.10.2014 от 10.10.2014, заключенного между АО «МегаЛабс» и ООО «ОСК».

При таких обстоятельствах, была необходима замена ненадлежащего лица –АО «МегаЛабс» надлежащим – ООО «ОСК».

На основании вышеизложенного, Коми УФАС России было вынесено Определение от 17.05.2016 № 03-01/4378 (далее – Определение) о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 18-04/16, замене ненадлежащего лица надлежащим. Определением у лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, были запрошены дополнительные доказательства и письменная информация, необходимые для рассмотрения дела.

Согласно письменной информации, представленной ООО «ОСК» в материалы дела № Р 18-04/16, рекламораспространителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является общество с ограниченной ответственностью «Хоум Кредит энд Финанс Банк» (далее – ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк»), на основании договора № sms08/0207 от 28.02.2007, заключенного между ООО «ОСК» и

ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк».

Учитывая представленную информацию, Коми УФАС России произвела замену ненадлежащего лица – ООО «ОСК» надлежащим – ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк».

В силу положений, установленных 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.

Согласно ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Также в соответствии с 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.

Из материалов дела № Р 18-04/16 усматривается нижеследующее.

<...> указывает, что согласия на получения рассматриваемого смс-сообщения ей не давалось, в связи с чем, заявитель считает, что в рассматриваемом случае имеет место нарушение п. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама – 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. Таким образом, исходя из диспозиции указанной статьи, для квалификации информации в качестве рекламы, она должна отвечать всем признакам, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе.

Из письменных пояснений ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» и копий документов, представленных в материалы рекламного дела, следует, что текст SMS-сообщения был сформирован ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» и передан ООО «ОСК» для дальнейшей его трансляции абонентам в виде текстового сообщения с согласия абонента. Между <...> и ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» 16.04.2013г. был заключен договор о ведении банковского счета и выпуске дебетовой карты (далее – договор). Указанный договор был заключен на основании Комплексной анкеты для получения банковских услуг (далее – анкета), в составе которой Клиент заполнила и подписала заявку на заключение договора. Одновременно в комплексной анкете Клиент заполнила и подписала разделы, заполняемые при желании получить кредит, а также подписала Заявление о рассмотрении возможности заключения кредитного договора. Таким образом,

спорное сообщено было направлено банком не для привлечения внимания клиента к своим услугам, а было адресовано существующему Клиенту, уже заинтересовавшемуся кредитом, более того – в ответ на полученное ранее заявление на кредит. В той же Комплексной анкете Банку был сообщен телефонный номер <...> и предоставлено (подписано) согласие на получение любой информации (в том числе рекламного характера) посредством sms-сообщений. Так, подпись Заемщика в разделе «ПЕРСОНАЛЬНЫЕ ДАННЫЕ» Анкеты подтверждает **согласие Заемщика получать от Банка информацию о состоянии моего Договора (счета), о партнерах Банка, новых продуктах и услугах. Для этого я разрешаю использовать мои персональные данные, которые указаны в договоре/ах и которые я сообщил Банку устно и/или предоставил иным способом. Банк может предоставлять мне информацию по почте, по телефону, по электронной почте или в виде смс-сообщений. Даю банку право обрабатывать мои персональные данные различными способами, в том числе привлекая другие организации.**

Указанное согласие действует бессрочно, если Заемщик хочет отказаться от использования своих данных банком и/или оператором, он может обратиться в Банк письменно, а к Оператору письменно или через Личный кабинет участника. На дату предоставления информации от Клиента в Банк обращений не поступало.

Таким образом, Банк до направления сообщения с предложением продуктов и услуг Банка располагал согласием абонента (адресата) на получение им таких сообщений, на телефонный номер <...>.

В соответствии с п. 8.1 раздела III Условий Договора о ведении банковского счета (являющихся составной частью Договора) в случае распространения на Договор действия маркетинговой акции, Банк направляет Клиенту простое письмо на почтовый адрес или смс-сообщение или письмо на адрес электронной почты по реквизитам. Сообщенным Клиентом Банку, с описанием сроков и условий проведения маркетинговой акции, значений измененных параметров. При этом стороны признают, что письменная форма Договора будет соблюдена как со стороны Банка, так и со стороны Клиента.

Соответственно, по результатам рассмотрения данной Анкеты, с учетом изложенного в ней пожелания Клиента о получении Кредита и собранной Банком к этому времени информации о платежеспособности Клиента, а также в рамках, действующих в Банке на момент направления смс-сообщения маркетинговых акций Клиента 21.02.2016 года на предоставленный телефонный номер <...> направлено смс-сообщение «OLGA ALEKSANDROVNA, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25».

Также ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» пояснило, что смс-сообщение является ответным информационным сообщением Банка на полученное ранее от Клиента волеизъявление воспользоваться обозначенной услугой кредитования.

Смс-сообщение направлено заранее выбранному (по определенным критериям) клиенту (конкретной стороне правоотношений).

Таким образом, Банк указал, что сообщение, направленное 21.02.2016 в 11 часов 46

минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «OLGA ALEKSANDROVNA, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25» не является рекламой.

Коми УФАС России, изучив вышеуказанный довод Общества и оценив имеющиеся в деле материалы, установило нижеследующее.

В письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 Федеральная антимонопольная служба 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. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Из материалов рекламного дела следует, что 21.02.2016 в 11 часов 46 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> поступало сообщение следующего содержания: «OLGA ALEKSANDROVNA, darite lyubimym prazdnik! Specialno dlja Vas predlozhenie na kredit: ot 19,9 % do 400 000 rub. Zvonite prjamo sejchas 8-800-250-82-25».

Из имеющихся данных Коми УФАС России установлено, что спорное сообщение направлялось Банком исключительно в адрес заявителя. Иным лицам смс-сообщение данного содержания не направлялось. Условия кредитования, указанные в смс-сообщении, как это следует из письменных пояснений Банка, носят индивидуальный характер и не применяются (применялись) в отношении иных лиц. Доказательств обратного материалы рекламного дела не содержат.

Следовательно, данное рассматриваемое смс-сообщение не может быть квалифицировано как реклама и его направление не регулируется Законом о рекламе, что исключает нарушение Банком требований Закона о рекламе.

С учетом изложенного, оснований полагать, что рассматриваемое смс-сообщение размещено в нарушение требований ч. 1 ст. 18, ч. 1, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, у Комиссии не имеется.

В соответствии с пунктом 3.56 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 (далее – Регламент), Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлено, в том числе отсутствие фактов нарушения законодательства о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.56, 3.57 Регламента, Комиссия

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

Производство по делу № Р 18-04/16 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Хоум Кредит энд Финанс Банк» прекратить.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ <...>

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ <...>

\_\_\_\_\_ <...>