О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела № 3-18-47/00-08-15

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

«05» ноября 2015 г. г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Кашеваров А.Б., рассмотрев материалы о распространении рекламы услуг ПАО «НОТА-Банк» по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщения,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение гражданина о распространении рекламы финансовых услуг ПАО «НОТА-Банк» по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщений без согласия абонента.

Гражданин <...> (далее - Заявитель) указал, что на его телефонный номер посредством смс-сообщения 21 сентября 2015 года поступила реклама финансовых услуг ПАО «НОТА-Банк» после его обращения в ПАО «НОТА-Банк» с требованием прекратить обработку его персональных данных.

01.07.2015 Заявителем был закрыт счет в ПАО «НОТА-Банк» и было подано заявление с требованием прекратить обработку его персональных данных ПАО «НОТА-Банк».

Таким образом, Заявитель прекратил все отношения с ПАО «НОТА-Банк» были прекращены и отказался от получения рекламы.

Вместе с тем 21.09.2015 в 11:44 на абонентский номер Заявителя поступила реклама финансовых услуг ПАО «НОТА-Банк»:

«Акция! Вклад «Золотая НОТА»! Подробнее на www.nota-bank.ru или по тел. 8-800-200-23-10. «НОТА-Банк» (ПАО)»

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 3 Федерального 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; 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.

В силу пункта 1 и пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» информация о вкладе «Золотая НОТА», размещенная в смс-сообщении, является рекламой финансовых услуг, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – вкладу «Золотая НОТА», формированию и поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке, а так же лицу, оказывающему услугу – ПАО «НОТА-Банк».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального 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.

В данной норме под неопределённым 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, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Физические лица, получившие смс-сообщения от банка, в том числе одно физическое лицо, составляют такой неопределённый круг, поскольку заранее не известно ознакомятся ли они с смс-сообщением об услугах ПАО «НОТА-Банк» и вступят ли в конкретные правоотношения по поводу открытия вклада.

По смыслу законодательного определения рекламы рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, направленной ПАО «НОТА-Банк» Заявителю - абоненту мобильной связи, посредством смс-сообщения. Информация об услугах банка распространялась среди неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение внимания к услугам банка и формирование интереса к ним. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Заявитель предоставил сведения, свидетельствующие о направлении заявления в адрес ПАО «НОТА-Банк» с требованием прекратить обработку персональных данных Заявителя, соответственно отказался от получения рекламы. Указанное заявление было зарегистрировано в ПАО «НОТА-Банк» 01.07.2015.

Таким образом, распространение смс-рекламы услуг ПАО «НОТА-Банк»

посредством смс-сообщения в сентябре 2015 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия Заявителя с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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

ПАО «НОТА-Банк» (юридический адрес: ул. Образцова, д.31, корп.3, г. Москва, 127018; ОГРН 1027739019000; ИНН/КПП 7203063256/775001001, дата регистрации 26.07.2002) является рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы.

На основании части 1 статьи 18, пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 3-18-47/00-08-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ПАО «НОТА-Банк» (юридический адрес: ул. Образцова, д.31, корп.3, г. Москва, 127018; ОГРН 1027739019000; ИНН/КПП 7203063256/775001001, дата регистрации 26.07.2002);

3. Назначить дело №3-18-47/00-08-15 к рассмотрению на «02» декабря 2015 года в «12» часов «50» минут по адресу: г. Москва, Пыжевский переулок, д. 6, каб. 301, (т. (495) 755-23-23 доб. 088-437).

4. ПАО «НОТА-Банк» надлежит в срок до 27 ноября 2015 года представить в ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ПАО «НОТА-Банк» (устав, свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство ЕГРЮЛ и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия генерального директора;

тексты рекламы услуг ПАО «НОТА-Банк», направленной 21.09.2015 в 11:44 <...> посредством смс сообщения (в смс отправителем обозначен NOTA-Bank);

копии договоров, платежных поручений и иных документов, на основании которых распространялась смс-реклама ПАО «НОТА-Банк» по сети электросвязи в сентябре 2015 г. на телефонные номера абонентов, в том числе гражданину <...>;

копии договоров с третьими лицами, включая оператора связи, на основании которых в сентябре 2015 г. распространялась реклама услуг ПАО «НОТА-Банк» по

сети электросвязи;

информацию о порядке, в котором ПАО «НОТА-Банк» осуществляет распространение рекламы по сетям радиотелефонной связи, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию о способе получения предварительного согласия граждан на распространение смс-рекламы ПАО «НОТА-Банк» в их адрес;

информацию о порядке, в котором прекращается распространение рекламы по сетям электросвязи в случае отказа граждан от получения рекламы, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию об используемом в ПАО «НОТА-Банк» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения смс-рекламы по сетям электросвязи;

копии документов, свидетельствующих о согласии <...> - абонента телефонного номера <...>, на получение смс-рекламы услуг ПАО «НОТА-Банк»;

копии документов, свидетельствующих о получении и исполнении заявления <...> о прекращении обработки персональных данных;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий и обстоятельствам распространения смс рекламы услуг ПАО «НОТА-Банк» в адрес <...>

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ПАО «НОТА-Банк».

Явка представителей ПАО «НОТА-Банк» в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (для представителей организаций – подлинная доверенность на представление интересов организации по делу № 3-18-47/00-08-15).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщить заранее: для граждан Российской Федерации - за 1 день, для иностранных граждан - за 3 дня.