

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №054/05/18-1458/2019

«04» сентября 2019 г

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления- начальник отдела рекламы Волохина И.В.,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 054/05/18-1458/2019, возбужденное по факту распространения смс-сообщения на абонентский номер <...> «...» 10.06.2019г. в 17:13 следующего содержания: «Заботливым быть легче, чем кажется. «...», получите 634 000 руб. по 9,9% годовых в первый год на ремонт, машину, путешествие и подарки для близких. Нужен только паспорт и справки о доходе. При обращении в банк назовите промокод 1037992375. Давайте обсудим подробности: «...». ПАО Банк «ФК Открытие», от отправителя «ОТКРИТИЕ», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие заявителя: физическое лицо (уведомлен надлежащим образом),

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ПАО Банк «ФК Открытие»: ...

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица, переданное Управлением Роскомнадзора по Сибирскому федеральному округу (вх.№5958 от 21.06.2019г.) о распространении рекламы, посредством рассылки смс-сообщения на абонентский номер <...> «...» 10.06.2019г. в 17:13 следующего содержания: «Заботливым быть легче, чем кажется. Виктор, получите 634 000 руб. по 9,9% годовых в первый год на ремонт, машину, путешествие и подарки для близких. Нужен только паспорт и справки о доходе. При обращении в банк назовите промокод 1037992375. Давайте обсудим подробности: «...». ПАО Банк «ФК

Открытие», от отправителя «ОТКРИТИЕ», без получения согласия абонента.

По данному факту возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.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.

Распространенная информация является рекламой, так как привлекает внимание у неопределенного круга лиц к объекту рекламирования и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (кредиту, предоставляемого ПАО Банк «ФК Открытие»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с 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. 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.

Как сообщается заявителем, им согласия, предусмотренного требованиями ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе», ПАО Банк «ФК Открытие» не давалось.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»). Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента-заявителя является ПАО «МТС». Факт поступления на абонентский номер заявителя рассматриваемого смс-сообщения подтвержден детализацией услуг связи абонента: «...», представленной ПАО «МТС» вместе с Договором об оказании услуг связи «МТС» по абонентскому номеру: «...».

ПАО «МТС» сообщило (вх№ 6793 от 16.07.19г.), что распространение рассматриваемого смс-сообщения абоненту: «...» от отправителя «ОТКРИТИЕ» осуществляло ПАО Банк «ФК Открытие».

Поскольку в содержании смс-сообщения указывается, помимо персонифицированного обращения информация, которая при полноценном восприятии текста потребителем привлекает внимание к услугам по кредитованию, предоставляемых ПАО Банк «ФК Открытие», а также имеет возможность заинтересовать неопределенный круг лиц (не только данного абонента), рассматриваемая информация имеет рекламный характер, а рекламодателем данной рекламы, не имеющим надлежащим образом

полученного согласия абонента: «...»на рассылку рекламных смс-сообщений от отправителя с буквенным идентификатором «ОТКРИТИЕ», является ПАО Банк «ФК Открытие».

В отзыве на Определение о возбуждение дела, ПАО Банк «ФК Открытие» предоставило следующую информацию (вх№8782 от 28.08.19г.).

Между заявителем и ОАО «МДМ - Банк» был заключен договор об открытии текущего счета в российских рублях физическому лицу от 12.01.2009г. 12.04.2010г. между заявителем и ОАО «НОМОС-БАНК» заключен договор № Т/Р01404Р текущего счета физического лица - резидента в валюте РФ.

С момента заключения договоров Банк несколько раз изменял свое наименование, организационную форму, реорганизован.

В соответствии с решением единственного акционера ЗАО Коммерческого Банка «Русский Банк Развития» от 08.04.2009 г. был переименован в ЗАО «КБ Открытие». 05.11.2014г. произошла реорганизация ОАО Банк «Открытие» в форме присоединения к ОАО «Ханты-Мансийский банк». Также изменено фирменное наименование ОАО «Ханты-Мансийский банк» на Публичное акционерное общество «Ханты-Мансийский банк Открытие».22.08.2016 произошла реорганизация ПАО «Ханты-Мансийский банк Открытие» в форме присоединения к ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие».В соответствии с решением Общего собрания акционеров Банка от 30.09.2014 г. (протокол № 4) наименования ОАО «МДМ Банк» приведены в соответствие с действующим законодательством и изменены на ПАО «МДМ Банк».В соответствии с решением Общего собрания акционеров ПАО «МДМ Банк» от 18.10.2016 г. (протокол № 4) наименование Банка изменено на ПАО «БИНБАНК».В последующем (01.01.2019) ПАО «БИНБАНК» прекратил свою деятельность в результате присоединения к ПАО Банк «ФК Открытие» (ГРН 2197700999142).В соответствии с Общим собранием акционеров (протокол № 2 от 09.04.2014 г.) наименование Банка ОАО «НОМОС-БАНК» изменено на ОАО Банк «ФК Открытие».23.09.2014г. в соответствии с решением Общего собрания акционеров (протокол № 4 от 23.09.2014 г.) наименование Банка было изменено на Публичное акционерное общество Банк «Финансовая Корпорация Открытие».

04.06.2009 г. между КБ «РБР» (ЗАО) и ООО «ОСК» был заключен договор № sms-02/07-09 о предоставлении услуг, согласно условиям которого Исполнитель предоставляет за плату Заказчику услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений. 10.06.2019 г. в рамках исполнения Договора посредством использования специального программного приложения, на телефонный номер «...»было направлено сообщение.Документов, свидетельствующих о наличии согласия абонента на получение рекламной информации Банк не имеет.Банком была проведена проверка, в результате которой проведены соответствующие мероприятия, телефонный номер «...», 25.06.2019 г. исключен из базы данных клиентов. Банк прекратил осуществлять рассылки адресату данного телефонного номера.

04.09.19г. на рассмотрении дела Комиссией представитель ПАО Банк «ФК Открытие», сообщил, что согласие абонента на получение смс-сообщений рекламного характера в распоряжении Банка отсутствует. При реорганизации

Банка «ФК Открытие» произошло слияние баз данных Клиентов: ЗАО КБ «РБР», ООО «ОСК», ПАО «МДМ Банк», ОАО «НОМОС-БАНК», ПАО «БИНБАНК».

Рассмотрев доводы ответчика по делу, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующему.

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), представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой (Письмо ФАС России от 27.06.2016 N АД/43482/16).

Исходя из ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе» согласие на получение рекламы должно быть получено именно от абонента телефонного номера. Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Наличие согласия абонента номера: «...» ПАО Банк «ФК Открытие», не представлено.

Таким образом, в действиях рекламодателя рассматриваемой рекламы - ПАО Банк «ФК Открытие», допустившего направление смс-сообщения без согласия абонента-заявителя, содержится нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Поскольку, как было сообщено ПАО Банк «ФК Открытие» в Отзыве, в настоящий момент (с 25.06.2019 г.) телефонный номер «...», исключен из базы данных клиентов и Банк прекратил осуществлять рассылки адресату данного телефонного номера, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе нецелесообразной.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя стороны Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на абонентский номер <...> «...» 10.06.2019г. в 17:13 следующего содержания: «Заботливым быть легче, чем кажется. «...», получите 634 000 руб. по 9,9% годовых в первый год на ремонт, машину, путешествие и подарки для близких. Нужен только паспорт и справки о доходе. При обращении в банк назовите промокод 1037992375. Давайте обсудим подробности: «...». ПАО Банк «ФК Открытие», от отправителя «ОТКРИТИЕ», от отправителя «ОТКРИТИЕ», ненадлежащей рекламой,

а ПАО Банк «ФК Открытие» (ИНН 7706092528, адрес регистрации лица: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4) нарушившими требования ч.1 ст.18 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 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.

2. Не выдавать ПАО Банк «ФК Открытие» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «16» сентября 2019г.

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