

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/12-15

«27» апреля 2015 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Стрельников Д.Ю. — исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление); Жукова Е.А. — начальник отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

Члены Комиссии: Бохан Ю.А. — ведущий специалист - эксперт контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев дело № 08-21/12-15, возбужденное по факту поступления 02.03.2015 в 15:34 на абонентский номер <...> СМС-сообщения (отправитель: ОТКРЫТИЕ, СМС-центр: +79168960390) с рекламой следующего содержания: «Сергей Васильевич, с Автокартой выгодно и тратить, и копить: оформите карту и получите 3% с каждой заправки обратно на карту (но не более 3000 руб. в месяц), а также до 7% годовых на остаток денег на карте. Подробнее 88005007042», с признаками нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившимися в распространении СМС-рекламы без предварительного согласия абонента или адресата на её получение, в отсутствии в рекламе наименования лица, оказывающего финансовые услуги, а также в умалчивании об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий,

в присутствии представителей:

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

- ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ» (место нахождения: 119021, г. Москва, ул. Тимура Фрунзе, д. 11, корп. 13), <...>

- ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (место нахождения: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4), <...>

в отсутствие заявителя Мироненко С.В., извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило обращение <...> о поступлении 02.03.2015 в 15:34 на абонентский номер заявителя <...> СМС-сообщения (отправитель: ОТКРЫТИЕ, СМС-центр: +79168960390) с рекламой следующего содержания: *Сергей Васильевич, с Автокартой выгодно и тратить, и копить: оформите карту и получите 3% с каждой заправки обратно на карту (но не более 3000 руб. в месяц), а также до 7% годовых на остаток денег на карте. Подробнее 88005007042*», без предусмотренного частью 1 статьи 18 Закона о рекламе предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В ходе рассмотрения обращения установлено, что при распространении указанной рекламы также усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 5, части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе, выразившиеся в отсутствии в рекламе наименования лица, оказывающего финансовые услуги, а также в умалчивании в рекламе об иных условиях оказания финансовых услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Из объяснений ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ» следует, что согласие на получение коммерческих предложений было выражено заявителем при заполнении заявления - анкеты от 18.05.2013 на получение банковской расчетной карты ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ».

Согласно позиции ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ», рассматриваемое СМС-сообщение не является рекламой, так как направлено конкретному клиенту банка, которым дано согласие о направлении ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ» коммерческих предложений.

В соответствии с объяснениями ОАО «Мобильные ТелеСистемы», согласие заявителя на получение рекламы было получено 24.06.2014 при заключении между ОАО «Мобильные ТелеСистемы» и заявителем договора об оказании услуг подвижной связи МТС от 24.06.2014.

Согласно позиции ОАО «Мобильные ТелеСистемы», ОАО «Мобильные ТелеСистемы» не является инициатором рассылки рассматриваемого СМС-сообщения, так как рассматриваемое СМС-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «Мобильные ТелеСистемы» с последующей доставкой через SMS-Центр ОАО «МТС» на абонентский номер <...> с короткого сервисного номера, выделенного рекламораспространителю ООО «ОСК» в рамках заключенного договора от 01.12.2014 № D149755212. Именно оборудование ООО «ОСК» осуществляет рассылку через SMS – центр ОАО «Мобильные ТелеСистемы» +79168960390.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному списку. Информация, указанная в рассматриваемом СМС-сообщении, содержит сведения об услугах ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ» обобщенного характера. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на упоминание имени и отчества абонента, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания к банковской карте по тарифу «Автокарта», предоставляемой ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ», содержит условия оказания финансовой услуги, влияющие на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица («до 7% годовых на остаток денег на карте») и создает впечатление, что какие-либо иные условия, влияющие на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица, а также на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся рекламируемым продуктом, отсутствуют.

Сборником тарифов ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ» по банковским картам для физических лиц, утвержденным протоколом Комитета по развитию бизнеса ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ» от 18 декабря 2014 года № 12/з определены также иные условия, влияющие на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся банковской картой по тарифу «Автокарта» лица, и на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся указанной банковской картой, а именно:

- комиссия за ведение СКС и осуществление расчетов по карте (взимается ежегодно, начиная с 1-го года обслуживания) для основной карты MasterCard World – 30 Долларов США/30 Евро/950 Рублей РФ;
- комиссия за ведение СКС и осуществление расчетов по карте (взимается ежегодно, начиная с 1-го года обслуживания) для основной карты: Visa Unembossed, MasterCard Unembossed – 12 долларов США/12 Евро/ 400 Рублей РФ;
- проценты, начисляемые на фактический остаток денежных средств на СКС (в рублях): остаток на СКС от 30 000 до 100 00 Рублей РФ – 4% годовых в Рублях РФ; остаток на СКС от 100 000 до 300 00 Рублей РФ – 7% годовых в Рублях РФ; остаток на СКС от 300 000 Рублей РФ – 4% годовых в Рублях РФ;
- комиссия за выдачу наличных денежных средств свыше размера ежемесячного лимита (до 3 000 Долларов США/ 2 000 Евро/ 100 000 Рублей РФ в месяц) от суммы превышения для основной карты: Visa Unembossed, MasterCard Unembossed – 10 %;
- комиссия за выдачу наличных денежных средств свыше размера ежемесячного

лимита (до 7 000 Долларов США/ 5 000 Евро/ 250 000 Рублей РФ в месяц) от суммы превышения для основной карты MasterCard World – 10%.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Отсутствие в рекламе всех условий, влияющих на сумму расходов, которые понесут воспользовавшиеся рекламируемой финансовой услугой лица, искажает смысл информации о рекламируемом продукте, в том числе об условиях его приобретения и использования, и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В рассматриваемой рекламе были указаны только привлекательные условия использования банковской карты по тарифу «Автокарта», а именно: возможность получения 3% дохода с каждой заправки обратно на карту (но не более 3000 руб. в месяц), а также до 7% годовых на остаток денег на карте. Вместе с тем условия, которые позволили бы потребителю правильно и в полном объеме оценить приемлемость условий оказания услуг, в рассматриваемой рекламе отсутствуют.

Поскольку распространенная обществом реклама финансовой услуги по предоставлению и использованию банковской карты по тарифу «Автокарта» направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Учитывая изложенное, в рассматриваемой рекламе должны были быть указаны все существенные условия приобретения и использования банковских карт по тарифу «Автокарта» влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица, и на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица, а именно: комиссия за ведение СКС и осуществление расчетов по карте, проценты, начисляемые на фактический остаток денежных средств на СКС и условия их предоставления, комиссия за выдачу наличных денежных средств свыше размера ежемесячного лимита.

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 должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Рассматриваемая реклама в нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе не содержала наименования лица, оказывающего финансовые услуги.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 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.

Абонентский номер <...> выделен ОАО «Мобильные ТелеСистемы» <...> на основании договора об оказании услуг связи от 24.06.2014.

В ходе рассмотрения дела ОАО «Мобильные ТелеСистемы» и ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ» представлены доказательства, свидетельствующие о том, что согласие на получение рекламы было выражено Мироненко С.В. при заключении договора об оказании услуг подвижной связи МТС от 24.06.2014, а также при заполнении

заявления - анкеты от 18.05.2013 на получение банковской расчетной карты ПАО «ХАНТЫ-МАНСИЙСКИЙ БАНК ОТКРЫТИЕ».

Учитывая изложенное, в ходе рассмотрения дела № 08-21/12-15 факт нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе не подтвердился.

На основании изложенного Комиссией установлен факт нарушения части 7 статьи 5, части 1 пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе при распространении указанного СМС - сообщения.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рассматриваемую рекламу ненадлежащей, не соответствующей требованиям части 7 статьи 5, части 1 и пункту 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. В связи с наличием сведений об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «14» мая 2015 г.

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

Председатель Комиссии

Д.Ю. Стрельников

Члены Комиссии

Е.А. Жукова

Ю.А. Бохан