РЕШЕНИЕ

по делу № 334/2013-Р

«23» января 2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, в составе: <…>

рассмотрев дело № 334/2013-Р по признакам нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе, выразившихся при распространении смс-рекламы: *«Можете копить, а можете купить! Кредит на любые цели для Вас уже предварительно одобрен. Нужен только паспорт <...> Узнайте условия предоставления Банком кредита по телефону: 88007008202 (звонок бесплатный). Ваш промо-код 7126191 К1.»* на телефонный номер <…> в отсутствии: представителей ООО «Крафт Телеком», ООО КБ «Ренессанс Кредит» уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела, заявителя – <…>, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела по электронной почте, указанной в заявлении,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России 28.11.2013г. вх. №4099 из ФАС России поступило заявление <…> о том, что 16.10.2013г. в 14:33 на его телефонный номер <…> поступило смс-сообщение рекламного характера: «Можете копить, а можете купить! Кредит на любые цели для Вас уже предварительно одобрен. Нужен только паспорт <...> Узнайте условия предоставления Банком кредита по телефону: 88007008202 (звонок бесплатный). Ваш промо-код 7126191 К1.», отправитель RenCredit.

<…> считает, что распространение смс-рекламы на его телефонный номер является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», так как согласие на ее распространение он не давал.

Из скриншота рекламного сообщения, представленного заявителем, следует, что сообщение поступило с sms-центра +79020980276.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации (реестр публикуется на сайте Федерального агентства связи РОССВЯЗЬ rossvyaz.ru) телефонный номер <...> принадлежит оператору «Волгоград-GSM» (Волгоградская область).

Для установления рекламораспространителя Рязанским УФАС России 02.12.2013г. исх. №3374 был направлен запрос ЗАО «Волгоград-GSM» о представлении информации об отправителе рекламного сообщения.

Из объяснений ЗАО «Волгоград-GSM», представленных 09.12.2013г. вх. №4260э следует, что телефонный номер <...> является номером sms-центра ЗАО «Волгоград-GSM». Через указанный sms-центр маршрутизируются смс-сообщения, направляемые абонентом ООО «Крафт Телеком» (ОГРН 1107746983266). Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора <…> и

дополнительного соглашения <…> на предоставление услуги «InfoSMS».

В соответствии с условиями договора <…> ЗАО «Волгоград-GSM» (Оператор) предоставляет ООО «Крафт Телеком» (Абоненту) услуги подвижной радиотелефонной связи, а Абонент осуществляет пользование предоставляемыми услугами и производит их своевременную оплату.

В соответствии с пунктом 2.2.2. договора Абонент обязуется передавать третьим лицам права на услуги, предоставляемые по договору только на основании надлежащим образом оформленной доверенности, при этом всю ответственность перед Оператором и государственными органами, за использование радиотелефона третьими лицами несет Абонент.

В отношении рекламораспространителя - ООО «Крафт Телеком» (ИНН 7718828562, 107023, г. Москва, ул. Электрозаводская, д. 24, стр. 1, офис 306А) и рекламодателя - ООО КБ «Ренессанс Кредит» (ИНН 7744000126, 115114, г. Москва, Кожевническая улица, д.14) 25.12.2013г. было возбуждено дело №334/2013-Р по признакам нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с определением о возбуждении дела № 334/2013-Р (от 25.12.2013г. исх. №3791) ООО «Крафт Телеком» (23.01.2014г. в. № 207э) представило затребованные документы и сведения, в том числе мотивированное объяснение в котором сообщило, что отправка указанного в определении смс-сообщения была осуществлена в рамках исполнения Договора <…>, заключенного ООО «Крафт Телеком» с КБ «Ренессанс Капитал» (ООО).

Суть всех услуг, оказываемых по указанному договору, заключается в обеспечении первоначальному заказчику – КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) технической возможности (создании необходимых условий) формировать и отправлять смс-сообщения, т.е. производить рекламную рассылку. При этом, КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) самостоятельно, т.е. без какого-либо участия исполнителей, определяет содержание указанных смс-сообщений, а также их получателей (абонентов).

Кроме того, согласно условиям вышеуказанного договора, КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) приняло на себя обязательство не использовать подключение к Технической базе Исполнителя (Исполнителей) для отправки СПАМа, не использовать подключение к Технической базе Исполнителя для организации отправки SMS-сообщений, нарушающих законодательство о рекламе, в том числе в части охраны прав и свобод личности, авторских прав, религиозных и общественных убеждений, чести и достоинства, деловой репутации, а вся юридическая ответственность за возможные нарушения законодательства о рекламе, допущенные sms-рассылками, осуществляемыми в ходе исполнения этого договора, возлагается исключительно на КБ «Ренессанс Капитал» (ООО).

В связи с этим ООО «Крафт Телеком» не осуществлял отправку сообщения, а лишь создал техническую возможность для его отправки (распространения). Действительным отправителем указанного сообщения, т.е. рекламораспространителем, в данном случае, согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», следует считать КБ «Ренессанс Капитал» (ООО), которое, посредством предоставленной ему Исполнителями определенной совокупности технического оборудования и программного обеспечения и осуществило отправку указанного

сообщения.

Из объяснений КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) (ранее КБ «Ренессанс Капитал» (ООО)), представленных 21.01.2014г. вх. № 168 следует, что 03.08.2012г. <…> обратился в КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) с предложением о заключении с ним Договора на предоставления кредита на неотложные нужды (далее – Кредитный договор) и Договора о предоставлении и обслуживании карты (далее – Договор о карте), в соответствии с Общими условиями предоставления кредитов и выпуска банковских карт физическим лицам КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) (далее – Условия), Тарифами КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) по кредитам физических лиц, Тарифами комиссионного вознаграждения КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) по операциям с физическими лицами, Тарифами по картам КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) (далее вместе – Тарифы), являющимися неотъемлемой частью Договора.

Как следует из Предложения клиента от 03.08.2012г., адресованного банку, клиент подтверждает, что ознакомлен, получил на руки, полностью согласен и обязался неукоснительно соблюдать положения Условий и Тарифов, являющихся неотъемлемой частью Договора.

Между КБ «Ренессанс Капитал» (ООО) и <…> 03.08.2012г. был заключен Кредитный договор <…>, в соответствии с которым <…> был открыт банковский счет, предоставлен кредит, путем зачисления суммы кредита на счет клиента.

При заключении кредитного договора <…> от 03.08.2012г. <…> выразил свое согласие на получение от банка предложений, информации о продуктах/услугах, рекламы и иной информации банка и его партнеров по почте, по сетям электросвязи, в т.ч. путем контактов по телефону, электронной почте, с помощью sms-сообщений и иными способами, что подтверждается собственноручной подписью <…> на анкете заемщика.

Согласно пункта 1.2.3.23 Условий, которые являются неотъемлемой и составной частью Кредитного договора и с которыми <…> был ознакомлен, получил на руки, и обязался неукоснительно соблюдать, банк вправе сообщать/направлять информацию об операциях по Счету/Счету по Карте, информацию по Кредиту, а также коммерческие предложения банка, информацию о продуктах/услугах банка и его партнеров, иную (по усмотрению банка) информацию путем автоматизированных звонков на мобильный телефон, путем ее направления посредством почтовых отправлений, электронных средств связи, в том числе путем направления sms-сообщений, в виде E-mail-сообщений по адресам/номерам телефонов/адресам электронной почты, информация о которых была предоставлена <…> банку, иными способами, в том числе и после прекращения заключенных с банком Договоров/иных соглашений.

КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) в своем объяснении также обращает внимание на то, что ни при подписании Предложения о заключении договоров от 03.08.2012г., ни после этого, <…> не обращался в банк с какими-либо заявлениями о своем несогласии с Условиями или Тарифами, которые являются составной и неотъемлемой частью Кредитного договора или о своем нежелании подписывать типовую форму кредитного договора, а также не представил доказательств того, что он не мог реализовать другим способом свои права свободного выбора услуг, так и то, что банк отказывался принимать от него Предложения о заключении договоров иной формы и содержания, а также заключать с ним Кредитный

договор без подключения его к определенной услуге (sms-оповещение).

Рассмотрев представленные в материалы дела № 334/2013-Р документы и сведения 23.01.2014г. Комиссия пришла к следующим выводам.

Направленная путем смс-сообщения информация является рекламой, так как, соответствует критериям рекламы, указанным в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама ООО КБ «Ренессанс Кредит» имела цель сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования (кредит) и способствовала его продвижению.

В силу части 1 статьи 18 ФЗ «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.*

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями, сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Из всего вышеизложенного следует, что КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) является рекламораспространителем, поскольку обществом выбран способ распространения рекламы через техническое оборудование и программное

обеспечение ООО «Крафт Телеком», самостоятельно осуществило отправку рекламного сообщения на телефонный номер <…>.

При распространении смс-рекламы банком соблюдены требования, установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», так как КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) надлежащим образом получено согласие от <…> на направление в его адрес смс-рекламы.

Таким образом, нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» со стороны КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) отсутствует.

Вместе с тем, отсутствие в рассматриваемой рекламе полного наименования банка нарушает требования части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Таким образом, указание в рекламе на возможность получения кредита является рекламой финансовой услуги.

В соответствии с частью 1 статьи 28 ФЗ «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 со статьей 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

Согласно материалам дела№ 334/2-13-Р банк имеет полное фирменное наименование – Коммерческий банк «Ренессанс Кредит» (Общество с ограниченной ответственностью), а также сокращенное – КБ «Ренессанс Кредит» (ООО).

В указанной рекламе, отсутствует организационно-правовая форма в наименовании банка оказывающего финансовую услугу по кредитованию.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Рекламодателем и рекламораспространителем смс-рекламы, полученной Дымочкиным Д.В. 16.10.2013г. в 14:33 на его телефонный номер является КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) (ИНН 7744000126, 115114, г. Москва, Кожевническая улица, д.14).

Руководствуясь частью 2 пункта 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: *«Можете копить, а можете купить! Кредит на любые цели для Вас уже предварительно одобрен. Нужен только паспорт <...> Узнайте условия предоставления Банком кредита по телефону: 88007008202 (звонок бесплатный). Ваш промо-код 7126191 К1.»*, распространяемую КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) посредством сотовой связи на телефонный номер <…>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28 января 2014г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«28» января 2014 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <…>,

на основании своего решения от 28 января 2014 года по делу № 334/2013-Р о признании ненадлежащей рекламы КБ «Ренессанс Кредит» (ООО), распространяемой посредством сотовой связи, в том числе и на телефонный номер <…>, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно, распространение ненадлежащей смс-рекламы *«Можете копить, а можете купить! Кредит на любые цели для Вас уже предварительно одобрен. Нужен только паспорт <...> Узнайте условия предоставления Банком кредита по телефону: 88007008202*

(звонок бесплатный). Ваш промо-код 7126191 К1.», поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. КБ «Ренессанс Кредит» (ООО) представить в Рязанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 17 февраля 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Рязанское УФАС России вправе в соответствии с п.2.4 ст. 19.5 КоАП РФ наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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