

АО «Азиатско-Тихоокеанский Банк»

Амурская ул., д. 225,

г. Благовещенск,

Амурская область, 675000

atb@atb.su

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-696/2022

Решение принято 29 ноября 2022 года

Решение изготовлено в полном объеме 09 декабря 2022 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев материалы дела №022/05/18-696/2022, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством смс-сообщений рекламной информации, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18, ч.3 ст.28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

с участием представителя лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя, рекламораспространителя АО «Азиатско-Тихоокеанский банк» (ИНН 2801023444, г.Благовещенск) - <...> (по доверенности),

в отсутствие заявителя (уведомлен),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922, далее по тексту – Правила), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о дате, времени и месте

рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или это ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

От заявителя ходатайства об отложении рассмотрения дела не поступило. На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя.

На заседании, состоявшемся 29.11.2022г., Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела, дав им оценку, установила следующее.

29.08.2022г в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина РФ (вхд. №228688) по факту получения от абонента АТБ смс-сообщений рекламного характера без предварительного согласия заявителя на получение.

Смс-сообщения поступили 14.05.2020г., 09.06.2020г., 17.08.2020г., 18.09.2020г., 16.10.2020г., 13.11.2020г., 14.01.2021г., 05.02.2021г., 02.03.2021г., 01.04.2021г., 04.05.2021г., 01.06.2021г., 01.07.2021г., 06.08.2021г., 02.09.2021г., 20.10.2021г., 03.11.2021г., 03.12.2021г., 14.02.2022г., 16.03.2022г., 14.04.2022г., 06.05.2022г., 08.06.2022г., 13.07.2022г., 08.08.2022г.

Заявителем представлена детализация, подтверждающая факт получения 08.08.2022г. смс-сообщения следующего содержания: «Отпуск? Ремонт? Машина? Кредит по ставке от 6,5%! 88007750300 АТБ (АО)».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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 п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе», 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к банку «АТБ» и услуге предоставления кредита.

Согласно ч.1 ст. 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.

Заявитель указывает, что согласие на получение рассматриваемой рекламы не

давал, следовательно, реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «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.

На запрос антимонопольного органа ПАО «ВымпелКом» представлена информация, что по договору об оказании услуг связи Билайн от 05.04.2016г. абонентский номер +7-960-<...> предоставлен заявителю – <...>

Следовательно, заявитель является абонентом и указывает в заявлении, что согласия на получение рассматриваемой рекламы посредством смс-сообщений не давал.

ПАО «ВымпелКом» так же представлены сведения, что 08.08.2022г. направление смс-сообщения абоненту +7-960-<...> от отправителя АТВ осуществляла компания ООО «СМС Трафик» (ИНН 7705642257) - Абонент, с которой заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» №557897664 от 01.12.2015г., а также Дополнительное соглашение №1 от 01.12.2015г. об оказании услуги «Партнерские SMS-сервисы».

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «СМС Трафик» является разработка компьютерного программного обеспечения (код ОКВЭД – 62.01).

На основании имеющихся документов 28.09.2022г. возбуждено дело №№022/05/18-696/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя ООО «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, г.Москва) и рекламодателя АО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (ИНН 2801023444, г.Благовещенск).

В ответ на определение от 28.09.2022г. ООО «СМС Трафик» представлены письменные пояснения о том, что инициатором рассылки смс-сообщений от имени «АТВ» является АО «Азиатско-Тихоокеанский Банк».

На основании имеющегося между ООО «СМС Трафик» (исполнитель) и АО «АТВ» (заказчик) договора от 01.08.2020г., исполнитель по заданию заказчика оказывает последнему услуги доступа к системе.

Под системой понимается принадлежащий исполнителю программно-аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения. Комплекс оборудования и программного обеспечения позволяет заказчику самостоятельно формировать текст сообщения, следить за доставкой сообщений и работать с базой для отправки.

На основании представленных документов и пояснений, производство в отношении ООО «СМС Трафик» (ИНН 7705642257) прекращено, в связи с неподтверждением в действиях Общества признаков нарушения законодательства РФ о рекламе.

АО «АТБ» представлены письменные пояснения, согласно которым 11.03.2020г. при подаче заявки на кредитование в АО «АТБ» <...> дано согласие банку на получение рекламы, иной информации от банка, в том числе посредством сетей электросвязи в форме смс-сообщений, голосовых сообщений, сообщений по электронной почте (копия заявки представлена).

На основании имеющегося согласия абонента, 08.08.2022г. на номер мобильного телефона +7-960-<...> направлено смс-сообщение для уведомления клиента о наличии новых кредитов банка. В смс-сообщении указан номер телефона, по которому клиент может получить полную информацию о кредите и узнать все условия кредитования.

Заявитель 18.10.2022г. по поводу указанной заявки на кредитование направил письменные пояснения о том, что отделение банка АО «АТБ» не посещал, заявку на кредитование не подавал.

На заседании Комиссии, состоявшемся 18.10.2022г., представитель АО «АТБ»<...> (по доверенности) поддержал письменные доводы АО «АТБ» и пояснил, что заявка на кредитование подавалась клиентом в офисе банка, при подписании заявки клиенту было разъяснено о согласии на получение рекламной информации от банка.

31.10.2022г. в материалы дела помимо заявления от <...>на предоставление ипотечного кредита, АО «АТБ» представлены копия паспорта <...>, копия трудовой книжки (заверена специалистом Алтайского филиала САО «ВСК» 10.03.2020г.), копии справок о доходах за 2019г. от 06.03.2020г. и за 2020г. от 06.03.2020г.

На заседании Комиссии, состоявшемся 02.11.2022г., представитель АО «АТБ»<...> (по доверенности) поддержал письменные доводы АО «АТБ», а также пояснил, что исходя из представленных документов, считает, что при подаче заявки на ипотечное кредитование <...> было дано согласие на получение рекламы от АО «АТБ».

Заявитель <...> настаивал, что в отделении АО «АТБ» никогда не был, с заявлением на получение ипотечного кредита в АО «АТБ» не обращался, доверенность на подачу заявки на кредит от его имени в банк не выдавал. Кроме того, выразил сомнения по поводу законности способа получения представленных АО «АТБ» документов.

На запрос антимонопольного органа САО «ВСК» представлены пояснения, согласно которым, САО «ВСК» подтвердило факт выдачи 10.03.2020г. копии трудовой книжки<...> (главному юристу Алтайского филиала САО «ВСК» по

состоянию на 10.03.2020г.), а также подтвердило факт получения запроса на изготовление справок 2НДФЛ от 06.03.2020г.

На заседании Комиссии, состоявшемся 29.11.2022г., АО «АТБ» <...> (по доверенности) в дополнение к материалам дела представил распечатку из клиентской программы, содержащие сведения о <...>., в том числе, о его родственниках. Кроме того, <...> пояснил, что при рассмотрении заявки на кредитование осуществлялись звонки родственникам и по рабочему телефону с целью проверки информации о месте работы <...> (аудиозапись имеется в отделении банка).

На основании всех представленных АО «АТБ» документов и пояснений, Комиссия приходит к выводу, что на дату направления рекламного смс-сообщения (08.08.2022г.) на номер +7-960<...> у АО «АТБ» имелось письменное согласие <...>. на получение рекламы (в том числе, посредством смс-сообщений), полученное при подаче заявки на кредитование. В ходе рассмотрения дела Комиссией не установлено оснований считать представленные документы полученными незаконным путем.

Таким образом, признаки нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» в ходе рассмотрения дела не подтвердились.

Согласно ч.3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» - если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием 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.

Согласно ч.4 ст.6 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)», в расчет полной стоимости потребительского кредита (займа) включаются с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, следующие платежи заемщика:

- 1) по погашению основной суммы долга по договору потребительского кредита (займа);
- 2) по уплате процентов по договору потребительского кредита (займа);
- 3) платежи заемщика в пользу кредитора, если обязанность заемщика по таким платежам следует из условий договора потребительского кредита (займа) и (или) если выдача потребительского кредита (займа) поставлена в зависимость от совершения таких платежей;
- 4) плата за выпуск и обслуживание электронного средства платежа при заключении и исполнении договора потребительского кредита (займа);
- 5) платежи в пользу третьих лиц, если обязанность заемщика по уплате таких платежей следует из условий договора потребительского кредита (займа), в котором определены такие третьи лица, и (или) если выдача потребительского кредита (займа) поставлена в зависимость от заключения договора с третьим лицом;
- 6) сумма страховой премии по договору страхования в случае, если

выгодоприобретателем по такому договору не является заемщик или лицо, признаваемое его близким родственником;

7) сумма страховой премии по договору добровольного страхования в случае, если в зависимости от заключения заемщиком договора добровольного страхования кредитором предлагаются разные условия договора потребительского кредита (займа), в том числе в части срока возврата потребительского кредита (займа) и (или) полной стоимости кредита (займа) в части процентной ставки и иных платежей.

Указанная реклама содержит только одно условие предоставления кредита – процентная ставка 6,5%, остальные условия, которые определяют полную стоимость кредита, отсутствуют.

Из письменных пояснений АО «АТБ» и пояснений представителя <...> следует, что технически невозможно указать все необходимые условия в смс-сообщении, поэтому указан номер телефона, по которому можно позвонить в отделение банка и узнать все условия предоставления кредита.

Согласно п. 24 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012г. №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В материалы дела представлены условия предоставления кредита в соответствии с тарифным планом «Кредит наличными». В качестве условий указана минимальная сумма – 30 000 руб., максимальная сумма – 3 000 000 руб., срок возврата кредита от 12 до 60 месяцев, диапазон процентных ставок – 6,5% - 22,8%, диапазон полной стоимости кредита в процентном и денежном выражении: 12,727% - 32,770%, 2 043,37 руб. – 3 141 750,79 руб., кроме того, есть дополнительные требования к заемщику, информация о которых отсутствует в рекламе.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, реклама «Отпуск? Ремонт? Машина? Кредит по ставке от 6,5%! 88007750300 АТБ (АО)» является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требования, установленного ч.3 ст.28 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее

объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с договором №165/20 от 01.08.2020г., заключенным между ООО «СМС Трафик» (исполнитель) и АО «АТБ» (заказчик), исполнитель по заданию заказчика оказывает последнему услуги доступа к системе (программно-аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения).

Комплекс оборудования и программного обеспечения позволяет заказчику самостоятельно формировать текст сообщения, следить за доставкой сообщения и работать с базой для отправки.

Текст, определяемый заказчиком, доводится до операторов в автоматическом порядке, без изменений и просмотра со стороны исполнителя.

Следовательно, рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (ИНН 2801023444).

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения АО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (ИНН 2801023444) ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе», при отправке рекламного смс-сообщения «Отпуск? Ремонт? Машина? Кредит по ставке от 6,5%! 88007750300 АТБ (АО)» на абонентский номер заявителя с предложением кредитного продукта, в котором условия, определяющие полную стоимость кредита, отсутствуют.

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На момент вынесения Комиссией решения в материалах дела имеется информация, об исключении из списка рассылок номера +7-960-<...>, следовательно, распространение рекламы на абонентский номер заявителя прекращено.

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу «Отпуск? Ремонт? Машина? Кредит по ставке от 6,5%! 88007750300 АТБ (АО)», поступившую 08.08.2022г. в виде смс-сообщения от абонента АТБ на абонентский номер заявителя +7-960<...>, поскольку при ее размещении нарушено требование ч.3 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

2.Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в трех месячный срок со дня вынесения.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>