

27.10.2021г.
Алтайск

г. Горно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Г. – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены комиссии:

В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

К. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

22 октября 2021 года, рассмотрев дело № 004/05/18-323/2021 от 20.09.2021г., возбужденное в отношении ПАО Банк «ФК О» (<...>), по факту распространения информации **«Алексей, покупайте что хочется со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%! Только до 31.07. Подайте заявку на open.ru/crc или по тел. 88004441032. ПАО Банк «ФК Открытие»** по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

В отсутствие:

заявителя – Д.,

заинтересованного лица – ООО «Р» (<...>),

- АО «З» (<...>).

В присутствии по видео-конференц-связи:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ПАО Банк «ФК О» (<...>) по доверенности № 1Ф/10 от 25.01.2021г. <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица Д (вх. №3986 от 27.07.2021г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «МТС», о распространении рекламного СМС-сообщения посредством сотовой связи с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) на мобильный телефон (абонентский номер +<...>82), а именно: **«Алексей, покупайте что хочется со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%! Только до 31.07. Подайте заявку на open.ru/crc или по тел. 88004441032. ПАО Банк «ФК Открытие»**, поступившего от отправителя +<...>93 25.07.2021г. в 16:47 часов.

По мнению заявителя, данное сообщение является рекламой. Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель СМС-рекламы нарушил Закон о рекламе, так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения СМС-рекламы заявителем представлен скриншот со своего мобильного телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного СМС-сообщения.

На основании информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, к компетенции которого относится выделение ресурса нумерации, с учетом информации, размещенной на сайте ЦНИИС (оператора базы данных перенесенных абонентских номеров) <https://zniis.ru/bdprn/check>, абонентский номер +<...>93 выделен оператору ПАО «МТС».

06.08.2021г. был получен ответ от ПАО «МТС» (вх. № 4211), согласно которому СМС-сообщение поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через СМС-центр ПАО «МТС» на абонентский номер +<...>82 от отправителя с обозначением «OTKRITIE», выделенного в пользование юридическому лицу: ООО «Р» (<...>) в рамках заключенного договора № МТС-152/17 от 12.12.2017 г., по которому ООО «Р» выступает Заказчиком рассылки. Согласно данному договору Заказчику выделено буквенно-символьное и/или числовое обозначение «OTKRITIE», также на основании договора Заказчик осуществляет рассылку абонентам МТС, при этом обязан получить от пользователей предварительное согласие на получение СМС-сообщений.

17.08.2021г. от ООО «Р» получен ответ (вх. № 4433), согласно которому данная рассылка осуществлялась в рамках исполнения договора № А-05/09-р от 27.03.2009г., заключенного между ООО «Р» и АО «З» (<...>). На

основании данного договора АО «З» обязуется производить рассылку СМС-сообщений, используя технические средства ООО «Р» для передачи информации абонентам, только после получения от абонента предварительного согласия на ее получение. Таким образом, СМС-сообщение абоненту +<...>82 было направлено АО «З».

25.08.2021г. был получен ответ от АО «З» (вх. № 4564), согласно которому рассылка осуществлялась в рамках договора № О-07/19 от 01.07.2019г., заключенного между АО «З» и ПАО Банк «ФК О» (<...>) (далее – Банк), на основании которого АО «З» обязывается оказывать услуги Банку по передаче сообщений Банка через оборудование АО «З» с целью последующей передачи абонентам.

Согласно ответу Банка (вх. № 4767 от 06.09.2021г.), Банк подтверждает отправку СМС-сообщения на абонентский номер +<...>82, произведенную 25.07.2021г. Согласно пояснениям Банка, отправка СМС-сообщения данному абоненту не носит системного характера и связана с несоответствием информации о наличии согласия клиента, содержащейся в многочисленных разрозненных базах данных.

В связи с тем, что указанная реклама содержит признаки нарушения требований части 3 статьи 28 Закона о рекламе, в соответствии с частями 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе, определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай от 20.09.2021г. возбуждено дело № 004/05/18-323/2021 в отношении АО «З» и назначено к рассмотрению на 22.10.2021г.

Определение с требованием предоставить письменные пояснения по факту распространения вышеуказанного рекламного сообщения, документальное подтверждение факта получения предварительного согласия абонента на получение рекламы (в том числе подпись) было направлено в адрес ПАО Банк «ФК О» (почтовое уведомление №<...>), АО «З» (почтовое уведомление №<...>), ООО «Р» (почтовое уведомление №<...>) и Д. (почтовое уведомление №<...>).

На момент заседания Комиссии УФАС по РА заявитель и ответчик были надлежащим образом уведомлены о дате и времени рассмотрения дела, т.к. от ответчика поступили письменные пояснения.

В связи с вышеизложенным, Комиссия УФАС по РА, руководствуясь пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 24.11.2020 № 1922, приняла решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – это 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в части 1 статьи 18 Закона о рекламе, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Согласно письму ФАС России от 27.06.2016г. № АД/43482/16 «Об отнесении к рекламе информации с личным обращением» под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации и

конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Также согласно письму ФАС России от 25.06.2013г. № АК/24455/13 «О рекламных СМС-сообщениях» сведения об услугах банка обобщенного характера не носит персонализированного характера, несмотря на упоминание имени и отчества абонента, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», финансовая услуга – это 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. Пункт 6 статьи 4 данного Федерального закона к числу финансовых организаций относит кредитные организации.

В силу части 3 статьи 28 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.

На основании пункта 5 части 1 статьи 3 Федерального закон от 21.12.2013г. №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами коммерческой организации, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных Федеральным законом).

В п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной

ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

В соответствии с ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» полная стоимость потребительского кредита (займа) определяется как в процентах годовых, так и в денежном выражении и рассчитывается в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

В рассматриваемой рекламе указано лишь одно условие получения кредита –процентная ставка по кредиту (от 5,5%), однако не указаны сумма и срок кредита, платежи и комиссии по кредитным операциям, дополнительные расходы заемщика. Таким образом, реклама не содержит все остальные условия, определяющие полную стоимость займа.

В связи с чем, рассматриваемая реклама распространена с признаками нарушения требований ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

В силу ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодаделец.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В силу договора №О-07/19 от 01.07.2019г. заключенного между АО «З» (исполнитель) и ПАО Банк «ФК О» (заказчик), последний предоставляет содержание СМС-сообщений и список абонентов, кому направляются СМС-сообщения, а АО «З» в свою очередь, направляет данные сообщения абонентам.

Таким образом, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу о том, что СМС-реклама услуг ПАО Банк «ФК О» противоречит части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

В связи с изложенным, действия ПАО Банк «ФК О», связанные с распространением информации **«Алексей, покупайте что хочется со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%! Только до 31.07. Подайте заявку на open.ru/crc или по тел. 88004441032. ПАО Банк «ФК Открытие»,**

поступившего от отправителя +<...>93 25.07.2021г. в 16:47 часов посредством СМС-сообщения без указания всех остальных условий (о сумме и сроках кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита), определяющих полную стоимость кредитного продукта ПАО Банк «ФК О», образуют нарушение части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно сведениям, имеющимся на сайте Банка России (https://www.cbr.ru/banking_sector/credit/FullCoList/), ПАО Банк «ФК О» является действующей кредитной организацией (регистрационный номер 2209).

В силу части 6 статьи 14.3 КоАП РФ распространение кредитной организацией рекламы услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержащей хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, без указания всех остальных условий, определяющих полную стоимость кредита (займа) для заемщика и влияющих на нее, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до восьмисот тысяч рублей.

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8, 10.4 и 12 статьи 5, статьями 6 - 9, частями 4 - 6 статьи 10, статьей 12, частью 3 статьи 19, частями 2 и 6 статьи 20, частями 1, 3, 5 статьи 21, статьями 24 и 25, частями 1 и 6 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, **статьями 28** - 30.2 данного Федерального закона.

В адрес УФАС по РА поступили письменные пояснения ООО «Р» (вх. №5565 от 19.10.2021г.) и АО «З» (вх. №5566 от 19.10.2021г.) с просьбой об объединении дел №004/05/18-322/2021 и №004/05/18-323/2021, находящихся в производстве УФАС по РА по причине их однородности. Однородность выражена в том, что распространение СМС-сообщения ПАО Банк «ФК О» осуществлялось на один и тот же номер, под одним именем отправителя «ОТКРИТИЕ», с идентичным содержанием.

Вместе с тем, Комиссия УФАС по РА дает оценку действиям каждого из указанных лиц относительно соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, так согласно Закону о рекламе АО «З» является лицом, осуществившим распространение рекламного СМС-сообщения (т.е. рекламодателем), а ПАО Банк «ФК О», в свою очередь, является лицом, оказывающим рекламируемые финансовые услуги, а также определившим объект рекламирования и содержание рекламы (т.е. рекламодателем). Ссылка АО «З» на п. 2.2.6 договора №О-07/19 от

01.07.2019г. заключенного с ПАО Банк «ФК О», не исключает вины как рекламодателя, так и рекламораспространителя в нарушении норм Закона о рекламе.

При решении вопроса о необходимости выдачи предписания, Комиссия принимает во внимание представленные письменные пояснения АО «З», ПАО Банк «ФК О» (вх. №5566 от 19.10.2021г., №5599 от 20.10.2021г.), подтверждающие исключение абонентского номера +<...>82 из рабочей базы.

Согласно части 6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях распространение кредитной организацией рекламы услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержащей хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, без указания всех остальных условий, определяющих полную стоимость кредита (займа) для заемщика и влияющих на нее влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до восьмисот тысяч рублей.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 24.11.2020 № 1922, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: **«Алексей, покупайте что хочется со сниженной ставкой по кредиту наличными – от 5,5%! Только до 31.07. Подайте заявку на oren.ru/crc или по тел. 88004441032. ПАО Банк «ФК Открытие»**, поступившего от отправителя +<...>93 25.07.2021г. в 16:47 часов без указания всех условий, определяющих полную стоимость кредита, что противоречит части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении лица, виновного в нарушении рекламного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд, в течение трех месяцев, в порядке, предусмотренном

статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.