# О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

**о возбуждении дела № 3-18-32/00-08-14**

**по признакам нарушения законодательства**

**Российской Федерации о рекламе**

07 июля 2014 г. г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Цыганов А.Г., рассмотрев материалы о распространении рекламы финансовых услуг ОАО «Сбербанк России» в феврале 2014 года путем рассылки смс-сообщений.

УСТАНОВИЛ:

В отношении ОАО «Сбербанк России» была проведена внеплановая документарная проверка в соответствии с распоряжением ФАС России исх. № ЦА/16310/14 от 24.04.2014, по результатам которой установлено, что реклама финансовых услуг ОАО «Сбербанк России» распространялась в феврале 2014 года путем рассылки смс-сообщений.

В ходе проверки устанавливалось соблюдение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе») при распространении рекламной информации в адрес гражданина.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В ходе проверки у общества были запрошены документы, необходимые для установления факта нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Из представленной ОАО «Сбербанк России» информации следует, что в 2011 г. гражданка Бурдо Я.Л. (адрес: XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX) подписала договор о сберегательном счете с ОАО «Сбербанк России» и является клиентом банка. При этом банк вправе направлять информационные сообщения клиенту на основании согласия полученного в договоре о сберегательном счете. Клиент вправе отказаться получения от смс-сообщений информационного характера посредством обращения в отделение банка, письменно изложив свою просьбу, позвонить в контактный центр банка, направить сообщение на официальный электронный адрес банка. Согласно историй коммуникаций с Бурдо Я.Л. банк не

направлял рекламное сообщение 31.12.2013 на ее абонентский номер.

В своей жалобе Бурдо Я.Л. указала, что в октябре 2013 года закрыла все счета в Сбербанк России и тем самым перестала являться их клиентом, и обратилась в Сбербанк России с требованием прекратить рекламную рассылку на ее абонентский номер <...> о чем свидетельствуют смс-сообщения Сбербанка России от 29.12.2013 и 31.12.2013 о регистрации ее жалобы и завершении ее рассмотрения.

Таким образом, требование Бурдо Я.Л. было удовлетворено ОАО «Сбербанк России».

Вместе с тем согласно дополнительно представленным Бурдо Я.Л. материалам 11.02.2014 в 17:25 на ее абонентский номер поступило смс-сообщение следующего содержания:

«Я.Л., специально для Вас подготовлен кредит до 1.5 млн руб. по ставке 22.5% годовых. Узнайте подробности в любом отделении Сбербанка. Назовите пароль 1563683945Р. Ваш Сбербанк».

В соответствии со статьей 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; 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.

В силу пункта 1 и пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» информация о предоставлении кредита по ставке 22.5% годовых, размещенная в смс-сообщении и отправленная гражданке Бурдо Я.Л., является рекламой финансовых услуг, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – кредиту по ставке 22.5% годовых, формированию и поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке, а так же лицу его оказывающему услугу – ОАО «Сбербанк России».

Согласно пункту 1 статьи 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.

В данной норме под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Абоненты, получившие смс-сообщения банка, в том числе один из абонентов, составляют такой неопределённый круг, поскольку заранее не известно ознакомятся ли абоненты с смс-сообщением об услугах ОАО «Сбербанк России» и вступят ли в конкретные правоотношения по поводу получения кредита.

По смыслу законодательного определения рекламы, рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, направленной ОАО «Сбербанк России» Бурдо Я.Л. - абоненту мобильной связи, посредством смс-сообщения. Информация об услугах банка распространялась среди неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение внимания к услугам банка и формирование интереса к ним. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя либо рекламораспространителя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламораспространителю, во вторых – должно быть выражено явно.

ОАО «Сбербанк России» не представил доказательств наличия согласия конкретного абонента - физического лица на получение рекламной информации от банка.

Таким образом, распространение смс- рекламы услуг ОАО «Сбербанк России» посредством смс-сообщения в феврале 2014 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия абонента с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В ОАО «Сбербанк России» принят Регламент № 1890 от 06 мая 2010 по проведению рекламно-информационных смс-рассылок клиентам банка, утвержденный Старшим вице-президентом ОАО «Сбербанк России» Д.А. Бугровым. Настоящий документ определяет порядок взаимодействия подразделений банка в процессе подготовки и проведения рекламно-информационных акций путем рассылки смс-сообщений клиентам банка.

Согласно указанному Регламенту формирование текстов смс-сообщений и итоговых списков рассылки, а также выполнение самой смс-рассылки осуществляется подразделениями банка.

Таким образом, ОАО «Сбербанк России (117997, г. Москва, ул. Вавилова, д.19; ИНН 7707083893; КПП 775001001; ОГРН 1027700132195; дата регистрации: 16.08.2002) является рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы.

На основании части 1 статьи 18, пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 3-18-32/00-08-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

рекламодатель - ОАО «Сбербанк России» (117997, г. Москва, ул. Вавилова, д.19; ИНН 7707083893; КПП 775001001; ОГРН 1027700132195; дата регистрации: 16.08.2002)

заинтересованное лицо:

рекламораспространитель - ОАО «Сбербанк России» (117997, г. Москва, ул. Вавилова, д.19; ИНН 7707083893; КПП 775001001; ОГРН 1027700132195; дата регистрации: 16.08.2002)

3. Назначить дело № 3-18-32/00-08-14 к рассмотрению на «11» «августа» 2014 года в « 14 » часов « 00 » минут по адресу: г. Москва, Пыжевский пер., д. 6, каб. 311, т. 8(499) 755-23-23 (вн. 474).

4. ОАО «Сбербанк России» представить в срок до «11» августа 2014 года следующие документы:

копии (образцы, макеты, тексты и пр.) рекламы финансовых услуг ОАО «Сбербанк России» распространяемых в феврале 2014 года путем рассылки смс-сообщений, в том числе направленным 11.02.2014 на абонентский номер XXXXXXXXXXXXXX (Бурдо Я.Л)

информация о том, являлась ли Бурдо Я.Л. клиентом банка 11 февраля 2014 г;

копию списка рассылки по акции смс-рекламы 11.02.2014 следующего содержания: «Ф.И.О., специально для Вас подготовлен кредит до 1.5 млн руб. по ставке 22.5% годовых. Узнайте подробности в любом отделении Сбербанка. Назовите пароль **********. Ваш Сбербанк»;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий.

Предоставляемые документы и материалы должны быть заверены печатью и

подписью руководителя организации.

Явка представителей ООО «Сбербанк России», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (для представителей организаций – с подлинной доверенностью на представление интересов организации по делу № 3-18-32/00-08-14).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщать заранее: для граждан Российской Федерации за 1 день, для иностранных граждан – за 3 дня.