РЕШЕНИЕ

Дело № 14-Р-2015

20 марта 2015 г. г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 10 марта 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме 20 марта 2015 г.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

«…»

в отсутствии представителей ОАО КБ «Восточный» - лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения рекламного законодательствав части 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

в отсутствии заявителя гр. «…», извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

05.11.2014 г. в Чувашское УФАС России поступило обращение гр. «…» (вх. № 05-17/328 от 05.11.2014 г.) о том, что на номер «…» принадлежащего ему мобильного телефона поступают рекламные сообщения о предоставлении финансовых услуг по кредитованию ОАО КБ «Восточный» без его предварительного согласия на получение данных рекламных сообщений.

Из приложенных к обращению гр. «…» документов следует, что 03.11.2014 года в 21:32 на его мобильный телефон поступило SMS-сообщение с наименования «VOSTOCHNY», содержащее следующую информацию:

«Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «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.

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 соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Для получения информации, необходимой для рассмотрения обращения гр. «…», Чувашское УФАС России письмом от 06.11.2014 г. № 05-16/8738 затребовало у ОАО «МТС» копию договора на оказание услуг связи, заключенного с абонентом под наименованием «VOSTOCHNY», осуществляющим рассылку SMS-сообщений, содержащих рекламу финансовых услуг по кредитованию, оказываемых ОАО КБ «Восточный».

ОАО «МТС» письмом от 08.12.2014 г. № 05-17/9192 сообщило, что рекламное сообщение о финансовых услугах ОАО КБ «Восточный» поступило абоненту «…» с номера «VOSTOCHNY», SMS-центра +79168960390, являющегося номером ОАО «МТС».

Из отчетов по доставкам SMS-сообщений ОАО «МТС» установило, что данные SMS-сообщения с буквенными идентификаторами «VOSTOCHNY» поступили на абонентский номер «…» с короткого сервисного номера 8462, выделенного обществом ООО «ОСК» в рамках договора № D 130372386 от 15.11.2013 г. (номер договора был изменен на № D130372630 на основании ДС № 3 от 04.03.2014 года, далее - Договор).

Согласно условиям указанного Договора, заключенного между ОАО «МТС» (Исполнитель) и ООО «ОСК» (Партнер), Исполнитель оказывает Партнеру комплекс услуг по передаче, приему и обработке SMS-сообщений справочно-информационного характера.

При этом, учитывая требования законодательства о рекламе, в целях предотвращения массовой рассылки SMS-сообщений рекламного характера в адрес абонентов ОАО «МТС», ОАО «МТС» (Исполнитель) включило в Договор условие о запрете Партнеру (ООО «ОСК») распространять рекламу с использованием выделенного Сервисного номера без согласия ОАО «МТС» (п. п. 3.3.5 Договора). В случае получения согласия от ОАО «МТС», Партнеру (ООО «ОСК») вменяется обязанность направлять рекламные сообщения только тем абонентам, которые дали предварительное согласие непосредственно Партнеру

(ООО «ОСК») на получение от него рекламы по сетям электросвязи (п. п. 3.3.7 Договора).

В связи с тем, что ООО «ОСК» (Партнер) не обращалось в ОАО «МТС» (Исполнитель) для получения согласия на распространение рекламы финансовых услуг по кредитованию, оказываемых ОАО КБ «Восточный», ОАО «МТС» направило в адрес ООО «ОСК» претензию с требованием пояснить обстоятельства распространения данной рекламы финансовых услуг и предоставить согласие абонента «…» на получение от ООО «ОСК» рекламных сообщений.

ООО «ОСК» (Партнер) письмом (исх. № 731 от 20.11.2014 г.) сообщило, что оказывает посреднические технические услуги по передаче текстов сообщений на технические мощности операторов мобильной связи или их партнеров, при этом не формирует сообщения и не определяет их содержание и адресатов.

Рассматриваемое рекламное сообщение было перенаправлено техническими мощностями ООО «ОСК», на основании Договора № 342 от 16.10.2013 г., заключенного между ООО «ОСК» (Исполнитель) и ОАО КБ «Восточный» (Заказчик), в соответствии с которым ОАО КБ «Восточный» (Заказчик) предоставлена услуга использования программного обеспечения ООО «ОСК» (Исполнитель) для отправки SMS-сообщений своим клиентам.

Таким образом, ООО «ОСК» (Исполнитель) оказывает услугу по предоставлению доступа к программному обеспечению общества, обеспечивающему доставку SMS-сообщений адресатам ОАО КБ «Восточный» (Заказчик) и право использования программного обеспечения по его функциональному назначению.

В соответствии с Договором № 342 от 16.10.2013 г., формирование и отправка SMS-сообщений осуществляется Заказчиком самостоятельно, без согласования с Исполнителем содержания сообщений и адресной базы для их отправки. При этом Исполнитель не имеет технической возможности формировать и дополнять тексты Заказчика и адресную базу для рассылки, так как распространение SMS-сообщений происходит **в автоматическом режиме** без вмешательства со стороны Исполнителя.

В случае если текст рассылаемых с помощью программного обеспечения ООО «ОСК» (Исполнитель) SMS-сообщений может быть признан рекламой, в соответствии с условиями Договора № 342 от 16.10.2013 г. ОАО КБ «Восточный» (Заказчик) будет являться рекламораспространителем, как лицо, осуществляющее распространение рекламы.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ОАО КБ «Восточный» по распространению рекламных SMS-сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, с применением автоматической рассылки, усматриваются признаки нарушения части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Часть 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» устанавливает ответственность рекламораспространителя за нарушение требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» предусмотрено, что если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита (займа), пользованием им и погашением кредита (займа), содержит, хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита для заемщика и влияющие на нее.

В содержании рекламы ОАО КБ «Восточный» указан минимальный размер процентной ставки – «от 14,9 %», при этом не указана сумма кредита и срок предоставления кредита, а также остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита.

Таким образом, в содержании рекламы ОАО КБ «Восточный» указаны неполные сведения об условиях предоставления кредита (займа), что может привести к искажению сути рекламируемой финансовой услуги и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение ею воспользоваться.

Частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» определено, что 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.

Исходя из вышеизложенного, в рекламе финансовых услуг ОАО КБ «Восточный», сообщающей о предоставлении кредитов «от 14,9%», имеются признаки нарушения части 3 статьи 28, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Часть 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» устанавливает ответственность рекламодателя за нарушение требований, определенных частью 3 статьи 28, частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В смысле Федерального закона "О рекламе" **рекламодателем** является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, а **рекламораспространителем** - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункты 5 - 7 части 1 статьи 3 Федерального закона "О рекламе").

Таким образом, ПАО КБ «Восточный» является как рекламодателем, поскольку определило содержание рассматриваемой рекламы, так и рекламораспространителем, поскольку осуществило рассылку данной рекламы.

ПАО КБ «Восточный» не признало нарушений части 1, части 2 статьи 18, части 3 статьи 28, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», допущенных при распространении рекламных SMS-сообщений «Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46».

В письменном объяснении вх. № 05-13/1742 от 11.03.2015 г. ПАО КБ «Восточный» пояснило, что указанные SMS-сообщения направлялись клиентам Банка,

предоставившим письменное согласие на получение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

При этом рассылка данных SMS-сообщений осуществлялась непосредственно Банком с использованием сервисов ООО «ОСК» и предназначалась клиентам Банка, которые дали свое согласие на получение рекламы.

В результате внутреннего расследования Банком установлено, что произошла техническая ошибка при формировании базы адресатов для рассылки рекламы, таким образом, SMS-сообщение было ошибочно направлено Банком на телефонный номер «…».

Исходя из вышеизложенного, ПАО КБ «Восточный» полагает, что вина Банка в совершенном правонарушении отсутствует, так как в намерения Банка не входило рассылка рекламы на номер «…»

Пояснений в части содержания в рассматриваемом рекламном сообщении неполных сведений об условиях предоставления кредита (займа) при указании минимального размера процентной ставки «от 14,9 %», ПАО КБ «Восточный» не представило.

Данные доводы Комиссия считает несостоятельными по следующим основаниям.

Факт неумышленного направления SMS-сообщения «Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46» на номер <...> абонента 2…» без его предварительного согласия на получение данных рекламных сообщений не свидетельствует об отсутствии вины общества в совершении данного нарушения.

При этом пунктом 3 раздела II Приложения № 2 к Договору № 342 от 16.10.2014 г. установлена пропускная способность каналов связи Заказчика с гарантированной скоростью рассылки SMS-сообщений не менее 300 SMS/сек., то есть, рассылка рекламных сообщений осуществляется автоматически.

Несоблюдение рекламораспространителем всех требований части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», свидетельствует о ненадлежащем исполнении им ограничений, установленных данными нормами к способу распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с частью 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита (займа), пользованием им и погашением кредита, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, эта реклама должна содержать все остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита (займа) для заемщика и влияющие на нее, поскольку указание неполных сведений об условиях предоставления кредита (займа) может привести к искажению сути рекламируемой финансовой услуги и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение ею воспользоваться.

К условиям, влияющим на стоимость кредита (займа), в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита (займа),

платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (займа) - 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 рекламе ПАО КБ «Восточный» указан минимальный размер процентной ставки – «от 14,9 %», при этом не указана сумма кредита и срок предоставления кредита, а также остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита.

Таким образом, в содержании рекламы ПАО КБ «Восточный» указаны неполные сведения об условиях предоставления кредита, что может привести к искажению сути рекламируемой финансовой услуги и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение ею воспользоваться.

При этом следует учитывать, что включение обществом в текст рекламы адреса сайта в сети Интерне и номера телефона для уточнения подробностей о рекламируемой финансовой услуге не может свидетельствовать о соблюдении им требования законодательства о размещении в рекламе существенной информации, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение относительно рекламируемого продукта.

Комиссия, изучив представленные документы и материалы дела, пришла к выводу о нарушении требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18, частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», допущенных при распространении ПАО КБ «Восточный» рекламы финансовых услуг общества «Тотальное снижение ставок! От 14,9%. Кредит всего за 5 минут в ОАО КБ «Восточный». Выберите удобное отделение банка на сайте www/express-bank.ru. От Вас – только паспорт <...> Т. 8-800-100-64-46» с использованием подвижной радиотелефонной связи ненадлежащей, в связи с отсутствием согласия абонента «…» на получение данной рекламы и отсутствием в содержании этой рекламы существенной информации об условиях предоставляемого кредита.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент вынесения решения по делу ПАО КБ «Восточный» не представило доказательств устранения нарушения требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18, части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», в связи с чем Комиссия Чувашского УФАС России считает необходимым выдать обществу предписание о прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь частью 2 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 финансовых услуг по предоставлению кредита «от 14,9%» ПАО КБ «Восточный», распространенную в ноябре 2014 г. с использованием подвижной радиотелефонной связи ненадлежащей, в связи с нарушением требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18, частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

2. ПАО КБ «Восточный» выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

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

Председатель Комиссии «…»

Члены Комиссии: «…»

23.03.2015 05-13/2517

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

Дело № 14-Р-2015

20 марта 2015 г. г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

«…»

на основании своего решения от 10 марта 2015 г. по делу N 14-Р-2015 о признании ненадлежащей рекламы финансовых услуг по предоставлению кредита «от 14,9%» ПАО КБ «Восточный», распространенную в ноябре 2014 года с использованием подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента на получение данной рекламы, в связи с нарушением требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18, частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ПАО КБ «Восточный» (пер. Святителя Иннокентия, д. 1,

г. Благовещенск, Амурская обл., 675000) в срок **до 20 апреля 2015 г.** прекратить распространение ненадлежащей рекламы финансовых услуг по предоставлению кредита «от 14,9%», распространенную в ноябре 2014 года с использованием подвижной радиотелефонной связи, в связи с нарушением требований, определенных частью 1, частью 2 статьи 18, частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», путем дополнения текста данной рекламы всеми условиями, определяющими фактическую стоимость кредита для заемщика и влияющими на нее, а также путем удаления номера «…» из адресной базы для отправки рекламных сообщений.

2. ПАО КБ «Восточный» (пер. Святителя Иннокентия, д. 1,

г. Благовещенск, Амурская обл., 675000) в срок до **22 апреля 2015 г.** представить в Чувашское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Чувашское УФАС России вправе в соответствии с частью 2^4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф 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.

Председатель Комиссии «…»

Члены Комиссии «…»