

Я, Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя Управления, Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев поступившее обращение физического лица,

УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское УФАС России поступило заявление (вх. № 362 от 23.01.2015 г.) гр. П.Н.Д. с жалобой на распространение рекламных смс-сообщений без ее согласия.

Так заявитель указывает, что на ее телефонный номер <...> *****) 23.07.2014 г. в 10 часов 38 минут от +79020982588 поступило смс-сообщение следующего содержания: «ПЕНСИОНЕРАМ +1% К Вкладу в ВОЛГАКРЕДИТБАНКе, ДО 02.08., тел. 88442243131 ».

Исходя из детализированной выписки, представленной абонентом в приложении к заявлению, данное смс-сообщение было отправлено с номера +79020982588 через смс-центр +79020980204.

При помощи Интернет-сайта Россвязи сотрудниками Волгоградского УФАС России было установлено, что и номер отправителя, и номер смс-центра относится к номерной емкости ЗАО «Волгоград-GSM». В связи с этим в адрес ЗАО «Волгоград-GSM» был направлен запрос о предоставлении информации о том, на каком основании производилась данная рассылка.

В ответ (письмо вх.эл.почта № 361 от 06.02.2015 г.) на запрос ЗАО «Волгоград-GSM» пояснило, что самостоятельно ЗАО не занимается распространением рекламы по сетям электросвязи, а оказывает услуги подвижной связи.

Также ЗАО «Волгоград-GSM» сообщило, что телефонный номер <...> принадлежит абоненту ЗАО «Волгоград-GSM» ООО «А1 Системс» (ОГРН 508744633709, почтовый адрес: 127018, г. Москва, ул. Суцневский Вал, д. 9; юридический адрес: 123557, г. Москва, ул. Большой Тищинский пер., д. 43/20, стр. 2). Через смс-центр +79020980204 маршрутизируются смс-сообщения, направляемые ООО «А1 Системс».

Услуги подвижной связи предоставляются абоненту на основании договора № 2779785 от 01.12.2012 г. и дополнительного соглашения № 1 от 01.12.2012 г. на предоставление услуги «SMS-контакт».

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «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 соответствии с Письмом ФАС России от 05.04.2007 г. № АЦ/4624, под неопределенным 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. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице

или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Данное смс-сообщение, полученное заявителем, является рекламой, поскольку обладает всеми квалифицирующим признаками рекламы: это информация, распространяемая по сетям электросвязи, адресована неопределенному кругу лиц (поскольку не содержит обращения к конкретному получателю), направленная на привлечение внимания к услугам по привлечению ОАО «Волга-Кредит» банком денежных средств и формирование интереса к данным услугам (поскольку в смс-сообщении речь идет о привлекательном для потребителей условии «+1% пенсионерам»).

В силу ч. 1 ст. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, в данном случае является ООО «А1 Системс».

Заявитель указывает на факт отсутствия у рекламодателя согласия на получение рекламных СМС-сообщений.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за распространение рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента несет рекламодатель.

Кроме того, статьей 28 ФЗ «О рекламе» установлены специальные требования к рекламе финансовых услуг. Так, п. 2 ч. 2 ст. 28 установлено, что реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В данном смс-сообщении указана процентная ставка, однако не указаны иные условия, которые будут действовать при заключении с клиентом договора банковского вклада, а также при каких условиях будет действовать данная процентная ставка по вкладу. Эти условия могут влиять на сумму доходов и расходов вкладчиков при размещении вкладов в ОАО «Волга-Кредит» банке.

Положения Федерального закона «О рекламе», относящиеся к изготовителю товара, распространяются также на лиц, выполняющих работы или оказывающих услуги (ч. 3 ст. 2 ФЗ «О рекламе»).

Кроме того, в соответствии с ч. 1 ст. 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 с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона Российской Федерации от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») под финансовой услугой понимается 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, финансовыми услугами являются конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением и (или) размещением денежных средств.

В рассматриваемом рекламном смс-сообщении объектом рекламирования является услуга (размещение вкладов), предоставляемая ОАО «Волга-Кредит» банк..

Кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Законом. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как [хозяйственное общество](#) (ст. 1 ФЗ «О банках и банковской деятельности» от 02 декабря 1990 года № 395-1).

Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности, следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Кредитная организация вправе осуществлять, помимо указанных в ст. 5 ФЗ «О банках и банковской деятельности» иные сделки в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Кредитная организация вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов "банк" или "небанковская кредитная организация" (ст. 7 ФЗ «О банках и банковской деятельности»).

Иные требования к фирменному наименованию кредитной организации устанавливаются Гражданским кодексом Российской Федерации (ГК РФ).

В частности, ст. 1473 ГК РФ закрепила следующие положения:

1. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в

гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

2. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

3. Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Данные положения конкретизированы ФЗ РФ от 26.12.1995 № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" в ст. 4. Так, полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и указание на тип общества (закрытое или открытое). Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова "закрытое акционерное общество" или "открытое акционерное общество" либо аббревиатуру "ЗАО" или "ОАО".

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.vcb.ru/>, «ВОЛГАКРЕДИТ банк» является частью наименования банка – Открытого акционерного общества коммерческого «Волга-Кредит» банка (сокращенное наименование - ОАО «ВКБ»). Лицензия на осуществление банковских операций № 1153 от 06.02.2012 года. Юридический адрес: 443030, г. Самара, ул. Вилоновская, д. 138.

Ответственность за нарушение п. 2 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе» несет, в силу ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель, т.е. лицо, определившее объект рекламирования. В данном случае таким лицом является ОАО «Волга-Кредит» банк (юр.адрес: 443030, г. Самара, ул. Вилоновская, д. 138).

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 28 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламодателем (ч. 6-7 ст. 28 ФЗ «О рекламе»).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона Российской Федерации № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. "О рекламе" и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 15-03-18-02/99 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»: ООО «А1 Системс»

2.2. Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 28, п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»: ОАО «Волга-Кредит» банк;

2.3. Заявитель.

3. Назначить дело № 15-03-18-02/99 к рассмотрению на **12 марта 2015 г. в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб.11, 5-й этаж, левое крыло).

4. **ООО «А1 Системс», ОАО «Волга-Кредит» банк** представить на заседание Комиссии Волгоградского УФАС России следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

4.1. Учредительные документы (Устав для юридического лица),

4.2. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, в том числе сведения о том, на каком основании производится (производилась) рассылка данных рекламных сообщений абонентам ОАО «МТС» - с приложением подтверждающих документов - договоры, соглашения, переписка и т.д.,

- доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер <...> ***** , на получение вышеуказанной рекламы

4.3. Иную информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Явка представителей лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (при себе иметь доверенность и документы удостоверяющие личность).

В соответствии с ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.