РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 116/16

«30» ноября 2016 г. г. Новосибирск

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

<...>

рассмотрев дело № 106/16, возбужденное по факту распространения на номер телефона заявителя: +7<...>45-09 sms-сообщений следующего содержания:

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) 230-50-49 доб.52386» через смс-центр +7<...>00-04 в 14:28 часов 28.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) 230-50-49 доб.52386» через смс-центр +7<..>00-04 в 14:55 часов 26.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Летнее предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. 8-800-500-47-89» через смс-центр +7<..>00-04 в 15:59 часов 06.07.2016г., в 13:53 часов 07.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Акция STOP DOLG от ПАО РОСБАНК, <...>, успейте полностью погасить задолженность со значительным дисконтом. Внимание! Срок действия акции до 01.07.2016. Подробнее по тел. 8-800-500-47-89» через смс-центр +7<..>-00-04 в 16:07 часов 28.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»), с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»),

в отсутствии представителя заявителя – абонента номера +7<..>45-09;

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представителя ПАО «Росбанк» по доверенности №101 от 18.02.16г. <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 1793э от 27.04.2016г., вх.№ 2590э от 10.06.16г., вх. №3135э от 07.07.16г.) по факту рассылки смс-сообщений на абонентский номер <...> <..>45-09 следующего содержания:

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) 230-50-49 доб.52386» через смс-центр +7<...>00-04 в 14:28 часов 28.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу

задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) 230-50-49 доб.52386» через смс-центр +7<..>0-04 в 14:55 часов 26.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Летнее предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. 8-<...>47-89» через смс-центр +7<...>00-04 в 15:59 часов 06.07.2016г., в 13:53 часов 07.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Акция STOP DOLG от ПАО РОСБАНК, <...> успейте полностью погасить задолженность со значительным дисконтом. Внимание! Срок действия акции до 01.07.2016. Подробнее по тел. 8-<...>47-89» через смс-центр +7<...>00-04 в 16:07 часов 28.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

без получения предварительного согласия абонента.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Закона «О рекламе». Согласно данной норме 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 ч.1 ст.18 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, данные смс-сообщения были отправлены посредством sms-центра: +7<...>00-04, принадлежащего Ростовскому филиалу ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» сообщило (вх.№ 3047э от 05.07.16г., вх. № 6783 от 25.07.16г., 9635 от 24.10.16г.), что указанные смс-сообщения поступили на абонентский номер <...> <...>45-09 от ООО «СМС-Трафик» на основании Договора № 225/SMS-BULK от 01.06.2015г.

Согласно п.3.2.8 указанного Договора, ООО «СМС Трафик» обязуется инициировать смс-рассылку только в отношении тех абонентов, которые выразили ООО «СМС Трафик» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

В соответствии с п.1.19 данного Договора, информация рассылается ООО «Т2 Мобайл» посредством смс-сообщений, абонентам, выразившим свое предварительное согласие на получение такой информации.

Согласно п.6.1, п.6.2, п.6.4 указанного Договора, всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение информации в сообщениях несет ООО «СМС Трафик», включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс-рассылка.

ООО «СМС Трафик» в свою очередь, представило сведения (вх.№ 3715э от 10.08.16г., вх.№7377 от 12.08.16г.) о рекламораспространителе рассматриваемых смс-сообщений, которым является ПАО «Росбанк» (ранее - ОАО АКБ «Росбанк», ИНН 7730060164).

ПАО «Росбанк» инициировало рассылку рассматриваемых смс-сообщений на основании Договора с ООО «СМС Трафик» № 221/13 от 01.06.2013г., в рамках которого ПАО «Росбанк» предоставлен канал для самостоятельной рассылки смс-сообщений. Модерация и управление смс-рассылкой осуществлялись на стороне ПАО «Росбанк».

Согласно п.3.2.2 Договора, обязанностью ПАО «Росбанк» является получить от абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений с информацией ПАО «Росбанк», письменное согласие на получение таких сообщений, выслать на телефон абонента сообщение, информирующее о данной договоренности и содержащее контактную ПАО «Росбанк» (телефон или e-mail).

В соответствии с п.5.3 Договора, ответственность за содержание смс-сообщеений, исходящих от ПАО «Росбанк» несет указанное лицо. В рамках настоящего Договора ООО «СМС Трафик» обеспечивает пропуск через свою Систему смс-сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования. В связи с этим, ответственность за включение в смс-сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на ПАО «Росбанк».

ПАО «Росбанк», в ответ на запрос Новосибирского УФАС России (исх№ 06-8185 от 16.08.16г.), представило документы (вх.№ 7907 от 30.08.16г.), согласно которым, рассылка смс-сообщений от имени ПАО «Росбанк» осуществлялась на основании Договора оказания услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных от 01.06.2013г. № 221/13, заключенного с ООО «СМС Трафик».

Приказ об осуществлении рассылки, а также текст SMS-сообщения, не утверждался, а был разработан индивидуально с учетом обстоятельств, связанных с урегулированием конкретной задолженности.

Как было сообщено ПАО «Росбанк», 27.12.2013г. между ПАО «Росбанк» и физическим лицом – <...> заключен кредитный договор № 5354-5354-0247-CC-S-

ZR7575-249 в форме акцепта Заявления о предоставлении нецелевого кредита «Просто деньги».

В связи с возникновением задолженности по данному договору, Банком осуществлялись мероприятия по ее взысканию. ПАО «Росбанк» установлено, что 06.06.2014г. заемщик <...> умер, что подтверждается полученными копиями свидетельства о смерти и справки о смерти, выданными органом ЗАГС и представленными в Банк.

Принимая во внимание отсутствие у кредитора умершего заемщика права на получение информации о лицах, обратившихся с заявлением о принятии наследства, которые образуют нотариальную тайну (ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате), уполномоченными сотрудниками Банка осуществлены попытки связаться с потенциальными наследниками умершего заемщика<...> Сотрудником Банка был осуществлен звонок по тел. ..., указанному в разделе «Реквизиты для связи» Заявления - анкеты заемщика <...>. и принадлежащему <...>., которая сообщила телефон представителя наследника умершего (+7<...>45-09).

После этого, вследствие имевших место технических накладок при сопровождении ссуды <..>, от имени ПАО «Росбанк» осуществлена ошибочная рассылка смс-сообщений на мобильный номер <...> <...>45-09, принадлежащий представителю предполагаемого наследника <..>., с предложением о погашении задолженности.

В отзыве на Определение о возбуждении дела ПАО «Росбанк» сообщило (вх№ 5358э от 23.11.16г., 10552 от 28.11.16г.), что смс-сообщения адресованы конкретному лицу - должнику <..>. Данное обстоятельство также подтверждается текстом одного из смс-сообщений, которое было получено абонентом 28.06,2016, в нем указано имя и отчество заёмщика - <...>.

По мнению Общества, согласие абонента на получение смс-сообщений от ПАО «Росбанк», в отношении конкретного лица, не требовалось, поскольку по отношению к нему направленная информация о погашении долга не носит рекламного характера.

30.11.2016 г. на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем ПАО «Росбанк» подтверждена позиция, изложенная в Отзыве на Определении об отложении рассмотрения дела №116/16 от 02.11.16., о том, что ПАО «Росбанк» осуществило рассылку смс-сообщений на абонентский номер <...> <..>45-09 с целью информирования должника о необходимости погашения займа, указанные смс-сообщения не содержат информацию рекламного характера.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает данные выводы ошибочными и противоречащими фактическим обстоятельствам дела на основании следующего.

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 (Письмо Федеральной антимонопольной службы №АД/43482/16 от 27.06.2016 «Об отнесении к рекламе информации с личным обращением»).

Следовательно, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение

определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку. В случае направления посредством смс-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляет интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Текст, содержащийся в рассматриваемых смс-собщениях: «Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК!», «Летнее предложение от ПАО РОСБАНК!», «Акция STOP DOLG от ПАО РОСБАНК» вызывает интерес у неопределенного круга лиц, привлекает внимание к объекту - ПАО «Росбанк» посредством указания на наличие «выгодных предложений». Вследствие указанных факторов, создается заинтересованность в предложениях банка у иных лиц, не являющихся клиентами ПАО «Росбанк».

Таким образом, данная информация воспринимается потребителями в качестве рекламной.

В материалах дела имеются поступившие заявления абонента: +7<....>45-09. Принадлежность указанных номеров заявителю подтверждена информацией от оператора связи заявителей – ООО «Т2 Мобайл».

Как сообщено заявителем и подтверждено ПАО «Росбанк», согласие абонента +7<...>45-09 ПАО «Росбанк» не было получено, следовательно, рассылка ПАО «Росбанк» смс-сообщений рекламного характера была осуществлена без согласия абонента.

Следовательно, распространение рассматриваемых рекламных смс-сообщений по сетям электросвязи, посредством использования телефонной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента на получение таких сообщений является ненадлежащей рекламой, рекламораспространителем которых является ПАО «Росбанк» (ИНН 7730060164, юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Маши Порываевой, д.34), при распространении которой нарушены требования ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную путем рассылки sms-сообщений на

номер заявителя +7<..>45-09 следующего содержания:

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) <...>49 доб.<..>.6» через смс-центр +7,<...>00-04 в 14:28 часов 28.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) <..>49 доб<...>86» через смс-центр +7<..>00-04 в 14:55 часов 26.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Летнее предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. 8-<..>47-89» через смс-центр +7<..>00-04 в 15:59 часов 06.07.2016г., в 13:53 часов 07.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Акция STOP DOLG от ПАО РОСБАНК, <...>, успейте полностью погасить задолженность со значительным дисконтом. Внимание! Срок действия акции до 01.07.2016. Подробнее по тел. 8<..>47-89» через смс-центр +7<..>00-04 в 16:07 часов 28.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»), ненадлежащей рекламной,

а публичному акционерному обществу «Росбанк» (ИНН 7730060164, юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Маши Порываевой, д.34) нарушившим ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2. Выдать публичному акционерному обществу «Росбанк» (ИНН 7730060164, юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Маши Порываевой, д.34) предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «13» декабря 2016г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 116/15

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«13» декабря 2016 г. г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «13» декабря 2016 г. по делу № 116/16 о признании информации, распространенной на номер телефона заявителя: +7<...>45-09 следующего содержания:

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) <...>49 доб. <...>86» через смс-центр +<...>00-04 в 14:28 часов 28.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383) <...>49 доб. <...>86» через смс-центр +7<...>00-04 в 14:55 часов 26.04.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Летнее предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. 8-<...>47-89» через смс-центр +7<...>00-04 в 15:59 часов 06.07.2016г., в 13:53 часов 07.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

«Акция STOP DOLG от ПАО РОСБАНК, <...>, успейте полностью погасить задолженность со значительным дисконтом. Внимание! Срок действия акции до 01.07.2016. Подробнее по тел. 8-<...>47-89» через смс-центр +7<...>00-04 в 16:07 часов 28.06.2016г. (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Rosbank»),

ненадлежащей рекламой, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Публичному акционерному обществу «Росбанк» (ИНН 7730060164, юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Маши Порываевой, д.34) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии 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 том числе информацию, отправленную на абонентский номер <...> <...>45-09, следующего содержания:

«Весеннее потепление! Выгодное предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. (383)<...>49 доб. <...>86»,

«Летнее предложение от ПАО РОСБАНК! Погасите Вашу задолженность со значительной скидкой! подробнее по тел. 8-<...>47-89»,

«Акция STOP DOLG от ПАО РОСБАНК, <...>, успейте полностью погасить задолженность со значительным дисконтом. Внимание! Срок действия акции до 01.07.2016. Подробнее по тел. 8-800-500-47-89».

2. ПАО «Росбанк» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «26» декабря 2016г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ 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.