

## РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/28-744/2019

24 сентября 2019 года  
Омск

город

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 055/05/18-744/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения публичным акционерным обществом Банк «Финансовая Корпорация Открытие», местонахождение (юридический адрес): 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4, ИНН 7706092528, ОГРН 102773901920 (далее – ПАО Банк «Открытие», Общество) рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – (...)

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление (...) по факту направления 04.07.2019 в 11:08 часов на ее абонентский номер <...> (...) смс-сообщения следующего содержания: *«Обновление гардероба, дополнительное обучение, новый автомобиль и другие планы можно не откладывать. Дарья, получите 465 000 рублей под 9,9 % годовых в первый год на любые планы. Нужен только паспорт <...> Давайте обсудим подробности: 88005050160. ПАО Банк «ФК Открытие» от отправителя «ОТКРИТИЕ».*

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, распространенная посредством вышеуказанного смс-сообщения, отвечает всем признакам рекламы: адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к ПАО Банк «Открытие, а также рекламируемой финансовой услуге (кредиту).

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без предварительного согласия на ее получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, Омским УФАС России установлено, что рекламное смс-сообщение содержало предложение Общества воспользоваться финансовой услугой – кредитом, при этом были обозначены условия его предоставления потребителю, а именно: «...получите 465 000 руб. под 9,9 % годовых в первый год.».

В соответствии с частью 3 статьи 28 Федерального 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.

Оператор связи ПАО (...) в письме от 24.07.2019 сообщил, что абонентский номер с обозначением «ОТКРЫТИЕ» в рамках договора об оказании услуг связи от 13.03.2012 № ИТ-01-2012/483 выделен ПАО Банк «ФК «Открытие».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Определением от 28.08.2019 Омским УФАС России в отношении Банка «Открытие» возбуждено дело № 055/05/18-744/2019 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Факт направления вышеуказанного рекламного смс-сообщения в адрес заявителя не оспаривается Обществом, подтвержден представленной оператором связи детализацией, а также скриншотом экрана телефона (...)

В ответ на определение о возбуждении дела ПАО Банк «Открытие» представило пояснения, согласно которым: *«Банк подтверждает отправку 04.07.2019 смс-сообщения на абонентский номер (...) в отсутствие документов, свидетельствующих о наличии согласия абонента на получение рекламной/информационной рассылки от Банка.*

*После получения запроса о наличии претензии абонента (...) в отношении факта получения смс-сообщения, Банком проведены мероприятия по исключению указанного абонента из списка рекламной/информационной рассылки и прекращению информационной рассылки в его адрес»* (вх. № 9516 от 19.09.2019).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума № 58), согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В процессе рассмотрения дела Комиссией Омского УФАС России согласие (...) на получение рекламной информации от ПАО Банк «Открытие» Обществом не представлено.

Финансовая услуга - 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 лица (пункт 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Согласно сведениям сайта Центрального банка Российской Федерации (<http://www.cbr.ru>) ПАО Банк «ФК Открытие» предоставляется право в соответствии с генеральной лицензией № 2209 от 24.11.2014 на осуществлении банковских операций.

Потребительский кредит (заем) - денежные средства, предоставленные кредитором заемщику на основании кредитного договора, договора займа, в том числе с использованием электронных средств платежа, в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (далее - договор потребительского кредита (займа), в том числе с лимитом кредитования (пункт 1 часть 1 статьи 3 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)», далее Федеральный закон № 353).

Положениями Федерального закона № 353 обозначены условия договора потребительского кредита (займа) отнесены, в том числе: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых, а при применении переменной процентной ставки - порядок ее определения.

Исходя из пунктов 24 - 25 постановления Пленума № 58, *«наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в*

*рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.*

*В соответствии с частью 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита, 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 для заемщика и влияющие на нее, поскольку указание неполных сведений об условиях предоставления кредита может привести к искажению сути рекламируемой банковской услуги и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение ею воспользоваться.*

*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.)».*

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении требований части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», а именно: в рекламе финансовой услуги – предоставление кредита/займа ПАО Банк «Открытие» указано несколько условий, влияющих на стоимость кредита, при этом не обозначены остальные, определяющие полную его стоимость, что вводит в заблуждение потребителя, имеющего намерение воспользоваться предложением банка.

По определению ПАО Банк «Открытие» является и рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»), и рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

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

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя Общества, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении требований части 1 статьи 18 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» при распространении ПАО Банк «Открытие» рекламы по сетям электросвязи посредством направления смс-сообщения на абонентский номер заявителя.

Учитывая пояснения Общества о том, что отправление рекламного смс-сообщения носило разовый характер, поскольку Общество прекратило осуществлять рассылку в адрес заявителя, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нецелесообразности в выдаче ПАО Банк «Открытие» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 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 действия публичного акционерного общества Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 102773901920), выразившиеся в направлении 04.07.2019 в 11:08 часов на абонентский номер <...> (...) рекламы: «Обновление гардероба, дополнительно обучение, новый автомобиль и другие планы можно не откладывать. Дарья, получите 465 000 рублей под 9,9 % годовых в первый год на любые планы. Нужен только паспорт <...> Давайте обсудим подробности: 88005050160. ПАО Банк «ФК Открытие» без предварительного согласия (...) на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать рекламу публичного акционерного общества Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (ИНН 7706092528, ОГРН 102773901920) «Обновление гардероба, дополнительно обучение, новый автомобиль и другие планы можно не откладывать. Дарья, получите 465 000 рублей под 9,9 % годовых в первый год на любые планы. Нужен только паспорт <...> Давайте обсудим подробности: 88005050160. ПАО Банк «ФК Открытие» ненадлежащей, нарушающей требования части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО Банк «ФК Открытие не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу территориального антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 27 сентября 2019 года.

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

