

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/18-566/2023 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

5 октября 2023 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены Комиссии: заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Абанкин А.А.,

рассмотрев дело № 068/05/18-566/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе факту распространения рекламы посредством направления рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие представителей:

заявителя - <...> ,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Хоум Кредит Энд Финанс Банк»,

заинтересованного лица - ПАО «Вымпел-Коммуникации», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило обращение <...> (вх. от 31.07.2023 № 4722-ИП/23) с жалобой на поступление на его номер телефона рекламного смс-сообщения без его согласия.

Как следует из обращения, 31.07.2023 в 10:24 с номера телефона с буквенным обозначением «HomeBank» на мобильный телефон заявителя (номер +<...>) поступило смс-сообщение следующего содержания: «Получите кредит, после вернём все %. До 778 000р: <https://hcdl.ru/bl>».

Установлено, что оператором сотовой связи заявителя (телефонный номер <...>)

является ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Письмом (вх. от 25.08.2023 № 5282-ЭП/23) ПАО «Вымпел-Коммуникации» сообщило, что буквенный номер «HomeBank» на основании договора оказания услуг связи № U9012 от 04.02.2020 г. использует абонент ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» (125124, г. Москва, ул. Правды, д.8, к.1, ОГРН: 1027700280937, дата присвоения ОГРН: 04.10.2002, ИНН: 7735057951, КПП: 771401001).

Установлено, что рекламное смс-сообщение распространено посредством оператора сотовой связи ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Лицом, в чьих интересах распространяется реклама, является ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк».

04.08.2023 в отношении ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» (125124, г. Москва, ул. Правды, д.8, к.1, ОГРН: 1027700280937, дата присвоения ОГРН: 04.10.2002, ИНН: 7735057951, КПП: 771401001) возбуждено настоящее дело.

Письмом (вх. от 03.10.2023 № 6266-ЭП/23) ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» сообщило, 26.06.2015 г. между Банком и <...> (далее – Клиент) заключен кредитный договор (далее-Договор) № 2219397800, при заключении которого Клиентом указан телефонный номер +<...>.

Согласно п.18 договора № 2219397800 от 26.06.2015 «О персональных данных» Клиент дает Банку право обрабатывать его персональные данные, которые указаны в договоре, сообщены им устно, получены от партнеров Банка и собраны в сети Интернет. Настоящее согласие дано Заемщиком для целей заключения и исполнения договора, предложения Заемщику продуктов (услуг) Банка и его партнеров. В последнем случае Заемщик согласен получать от Банка информацию по почте, по телефону, по электронной почте или в виде СМС сообщений. Согласие действует бессрочно и может быть отозвано Заемщиком письменным заявлением.

После возбуждения дела банком установлено, что телефонный номер +7<...> используется <...>, не являющимся клиентом Банка.

26.01.2023 телефонный номер +7<...> (абонент <...>.) был исключен из рекламной рассылки Банка, однако, 31.07.2023 г. на телефонный номер +7<...> направлено смс-сообщение «Получите кредит, после вернем все %. До 778 00 р: <https://hcdl.ru/bl>». Отправка данного сообщения вызвана техническим сбоем.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой признается 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 со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи»,

абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 2 статьи 3 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 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемая информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей, как к ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», так и к его продуктам (финансовым услугам), сведения об услугах Общества, указанные в смс-сообщении, носят обобщенный характер.

1. В соответствии с частью 1 статьи 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или номер телефона поступило соответствующее рекламное смс-сообщение.

Согласие на получение смс-сообщения было дано А<...>. в рамках ранее заключенного договора с ним. Перед отправкой смс-сообщения ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» должно было убедиться, что номер +7<...>, по-прежнему, принадлежит <...>..

<...>. (новый владелец абонентского номера +<...>) не давал согласия ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» на получение от Общества рекламных смс-сообщений, обратного в материалы дела не представлено.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской

Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В случае отсутствия доказательств получения рекламодателем согласия на распространение рекламы по волеизъявлению потребителя рекламы, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Согласие абонента на получение рекламы, хоть и может быть получено в любой форме, в любом случае должно быть предоставлено добровольно.

В случае отсутствия доказательств получения рекламодателем согласия на распространение рекламы по волеизъявлению потребителя рекламы, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Комиссией Тамбовского УФАС России установлено, что указанное смс-сообщение направлено абоненту без его согласия на получение данной информации, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Договор, содержащий согласие на обработку персональных данных, заключен в 2015 году. Доказательства того, что Банком за прошедшие 8 лет предпринимались какие-либо действия, направленные на проверку актуальности сведений о владельце номера, в материалы дела не представлены.

Кроме того, номер телефона +<...>, принадлежащий <...> был исключен из рекламной рассылки Банка. Однако, ввиду технического сбоя, заявителю 31.07.2023 направлено рассматриваемое смс-сообщение.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что обществом не предприняты все зависящие от него меры для соблюдения требований законодательства о рекламе.

В связи с прекращением нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости для выдачи предписания.

2. Комиссия Тамбовского УФАС России проанализировав вышеуказанную рекламу на соответствие требованиям ч. 1, 3 ст. 28 Закона о рекламе, установила следующее.

Исходя из содержания рассматриваемой рекламной информации: «Получите кредит, после вернём все %. До 778 000р» объектом рекламирования является финансовая услуга.

Согласно части 1 статьи 28 Закона 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 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации наименование юридического лица в обязательном порядке должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги, следовательно, нарушает часть 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 28 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.

Согласно пункту 25 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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.).

Таким образом, к условиям, определяющим полную стоимость кредита, могут быть отнесены: 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 беспроцентной ставки - порядок ее получения.

Рассматриваемая реклама не содержит информации о сроках предоставляемого кредита, об условиях процентной ставки, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита.

С учетом вышеизложенного, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям, установленным частью 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе — ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 28 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и пояснений, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк».

ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» в письменных пояснениях (исх. от 03.10.2023 № 2-7/2371, вх. от 03.10.2023 № 6266-ЭП/23) сообщило, что абонентский номер Заявителя (<...>) повторно исключен из информационной рассылки Банка.

Поскольку в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения распространения рекламы с нарушением 1,3 части статьи 28 Закона о рекламе, Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдать предписание.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: *«Получите кредит, после вернём все %. До 778 000р: <https://hcdl.ru/bl>»*, поступившую 31.07.2023 в 10:24 с номера буквенным обозначением «HomeBank» на мобильный телефон заявителя (номер <...>), поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18, частей 1, 3 статьи 28 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» предписание об устранении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 19.10.2023.

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

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии Н.В. Попова

А.А. Абанкин

Исп.Рябова К.С.

тел.8-4752-72-93-54, 068-112

2023-4509