

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/117-15

«21» апреля 2016 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Стрельников Д.Ю. — заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление);
Жукова Е.А. — начальник отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;
Члены Комиссии: Горбанева В.В. — главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев дело № 08-21/117-15, возбужденное по факту направления 26.11.2015 в 13:43 на абонентский номер <...> , принадлежащий <...>, СМС-сообщения (отправитель: *Tinkoff*) с рекламой следующего содержания: «*ЧЕРНАЯ ПЯТНИЦА. Мы сошли с ума! Дарим скидку на страхование КАСКО, Здоровье, ВЗР и Недвижимость до 50 % по промо-коду BLACKFRIDAY. Старт сегодня в 19:00. <https://goo.gl/SYoGVp>*», с признаками нарушения части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы в отсутствие согласия абонента на её получение, а так же в отсутствие наименования лица, оказывающего страховые услуги,

в присутствии представителей:

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- АО «Тинькофф Страхование» (место нахождения: 127287, г. Москва, ул. Хуторская 2-я, д. 38А, корпус 26), <...>;<...>

- ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (место нахождения: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д.4),<...>;

заявителя:<...>;

в отсутствие ООО «ОСК», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило обращение <...> о направлении 26.11.2015 в 13:43 на абонентский номер заявителя +79104429255 СМС-сообщения (отправитель: *Tinkoff*) с рекламой следующего содержания: «*ЧЕРНАЯ ПЯТНИЦА. Мы сошли с ума! Дарим скидку на страхование КАСКО, Здоровье, ВЗР и Недвижимость до 50 % по промо-коду BLACKFRIDAY. Старт сегодня в 19:00. <https://goo.gl/SYoGVp>*», без предусмотренного частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В ходе рассмотрения обращения установлены признаки нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе при распространении указанного СМС-сообщения, выразившиеся в отсутствии в рекламе наименования лица, оказывающего страховые услуги.

Из объяснений АО «Тинькофф Страхование» следует, что <...> является клиентом Общества и при заключении договора страхования выразил свое согласие на обработку персональных данных, в том числе, с целью информирования об оказываемых АО «Тинькофф Страхование» услугах, тарифах и предложениях.

В соответствии с позицией АО «Тинькофф Страхование» указанное СМС-сообщение было направлено Обществом на абонентский номер заявителя самостоятельно с использованием буквенного идентификатора *Tinkoff*, который АО «Тинькофф Страхование» использует на основании договора № ОД-0413 от 09.11.2015 года, заключенного с АО «Тинькофф Банк».

Из объяснений ПАО «Мобильные ТелеСистемы» следует, что рассматриваемое СМС-сообщение было отправлено ООО «ОСК» в рамках договора № D140755212 от 01.12.2014, заключенного между ПАО «Мобильные ТелеСистемы» и ООО «ОСК».

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному списку. Информация, указанная в рассматриваемом СМС-сообщении, содержит сведения об услугах АО «Тинькофф Страхование» обобщенного характера. Такие сведения не носят персонализированного характера, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

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

Согласно пункту 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 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.

Абонентский номер <...> выделен ПАО «Мобильные ТелеСистемы» <...> на основании договора об оказании услуг связи.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя либо рекламодателя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламодателю, во-вторых, должно быть выражено явно.

В ходе рассмотрения дела представитель АО «Тинькофф Страхование» пояснил, что при заключении договора страхования заявитель выразил согласие на обработку персональных данных, включающую в себя согласие на информирование об оказываемых Обществом услугах, тарифах и предложениях, формируемых, в том числе, партнерами АО «Тинькофф Страхование», прямо или косвенно связанных с предлагаемыми Обществом услугами.

Согласно позиции АО «Тинькофф Страхование», согласие на обработку персональных данных заявителем на момент рассмотрения дела не отозвано.

В ходе рассмотрения дела установлено, что <...> является действующим клиентом АО «Тинькофф Страхование».

Согласно материалам дела, 18.06.2015 и 26.11.2015 <...> на адрес электронной почты: deposit@tinkoff.ru направлен отзыв согласия на обработку персональных данных, в том числе на осуществление рекламных рассылок.

Вместе с тем, согласно представленному в материалы дела письму АО «Тинькофф Банк» № КБ-0212.305 от 12.02.2016, указанный адрес электронной почты принадлежит АО «Тинькофф Банк».

Таким образом, заявитель отозвал свое согласие на обработку персональных данных, в том числе на осуществление рекламных рассылок, у АО «Тинькофф Банк». Доказательств отказа заявителя от получения рекламы АО «Тинькофф

Страхование» в ходе рассмотрения дела не представлено.

Учитывая изложенное, в ходе рассмотрения дела № 08-21/117-15 факт нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе не подтвердился.

Рассматриваемая реклама указывает на возможность воспользоваться финансовыми услугами - страхованием КАСКО, здоровья, ВЗР и недвижимости, предоставляемыми АО «Тинькофф Страхование».

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 должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Таким образом, рассматриваемая реклама в нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе не содержала наименования лица, оказывающего финансовые услуги.

Кроме того, отсутствие в рассматриваемой рекламе наименования, ввело в заблуждение заявителя относительно лица, оказывающего финансовую услугу, и послужило причиной направления отказа от получения рекламных рассылок ненадлежащему лицу.

На основании изложенного Комиссией установлен факт нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе при распространении указанного СМС - сообщения.

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рассматриваемую рекламу ненадлежащей, не соответствующей требованиям части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать АО «Тинькофф Страхование» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «10» мая 2016 г.

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

Председатель Комиссии

Д.Ю. Стрельников

Е.А. Жукова

Члены Комиссии

В.В. Горбанева

В.В. Горбанева

(499) 755-23-23 (доб. 050-214)