

ответчики: НБ «ТРАСТ» (ОАО)

ул. Спартаковская, д. 5, к. 1
г. Москва, 105066

ОАО «МТС»

ул. Марксисткая, д. 4,
г. Москва, 109147

заявитель: <...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/25-15

«25» мая 2015 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. — исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление);

Члены Комиссии: Жукова Е.А. — начальник отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;
Бохан Ю.А. — ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев дело № 08-21/25-15 по факту поступления 17.03.2015 в 16:37 на абонентский номер <...> СМС-сообщения (отправитель: TRUST BANK) с рекламой следующего содержания: *«Антон Александрович! Новая линейка вкладов банка «ТРАСТ» - до 16% в руб., до 6,25 % в долл. И до 7,5% в евро. Отличные условия, широкие возможности! Под защитой государства! НБ «ТРАСТ» (ОАО). Лицензия ЦБ РФ №3279. 84959692616 www.trust.ru», с признаками нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителей:*

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

- НБ «ТРАСТ» (ОАО) (адрес: 105066, г. Москва, ул. Спартаковская, д. 5, к. 1) (далее - Банк «ТРАСТ»), <...>

- ОАО «МТС» (адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4), <...>
заявитель извещен, не явился,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило обращение <...> о поступлении 17.03.2015 в 16:37 на абонентский номер заявителя <...> СМС-сообщения (отправитель: TRUST BANK) с рекламой следующего содержания: *«Антон Александрович! Новая линейка вкладов банка «ТРАСТ» - до 16% в руб., до 6,25 % в долл. И до 7,5% в евро. Отличные условия, широкие возможности! Под защитой государства! НБ «ТРАСТ» (ОАО). Лицензия ЦБ РФ №3279. 84959692616 www.trust.ru», 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 Московским областным УФАС России также были установлены признаки нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе, выразившиеся в умалчивании об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Согласно позиции Банка «ТРАСТ», рассматриваемое СМС-сообщение является персонифицированной информацией, направлено конкретному клиенту банка и не может рассматриваться как реклама.

Из объяснений ОАО «МТС» следует, что рассматриваемое СМС-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с короткого сервисного номера, выделенного ООО «ОСК». По условиям договора, заключенного между ООО «ОСК» и ОАО «МТС», ООО «ОСК» самостоятельно заключает договоры с заказчиками рекламы, то есть ОАО «МТС» не имеет возможности проконтролировать содержание данных договоров и проверить у заказчика рассылки наличие согласия абонента на получение такой рассылки.

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 НБ «ТРАСТ» (ОАО) обобщенного характера. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на упоминание имени и отчества абонента, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Рассылка СМС-сообщений по каналам телефонной связи не может быть произведена иначе как на конкретный абонентский номер, что позволяет говорить об адресном характере отправлений. Однако, специфика связи с абонентами, само по себе не может являться основанием для признания информации, содержащейся в СМС-сообщениях, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания к услуге срочного банковского вклада «VIP-клиент», предоставляемой НБ «ТРАСТ» (ОАО), содержит условия оказания финансовой услуги, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица («до 16% в руб., до 6,25% в долл. И до 7,5% в евро») и создает впечатление, что какие-либо иные условия, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица, а также на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся рекламируемым продуктом, отсутствуют.

Приложениями № 1, 8 к Приказу Временной Администрации по управлению НБ «ТРАСТ» (ОАО) № 312 от 23.03.2015 «Об утверждении и вводе в действие типовых форм договоров, условий и процентных ставок по срочным вкладам для физических лиц» утвержденного представителем государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» определены также иные условия, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой срочного вклада «VIP-клиент» лица, и на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся указанной услугой лица, а именно:

- минимальная сумма вклада: 5 000 000 рублей РФ, 50 000 долларов США, 50 000 евро;

- срок вклада: от 91 до 367 дней;

- процентная ставка 16% годовых в рублях, может быть предоставлена при соблюдении следующих условий: первоначальный взнос - от 10 000 000 рублей, срок вклада - от 91 до 367 дней;

- процентная ставка 6,25% годовых в долларах США, может быть предоставлена при соблюдении следующих условий: первоначальный взнос – от 100 000 долларов США; срок вклада - от 181 до 367 дней.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму

доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Отсутствие в рекламе всех условий, влияющих на сумму расходов, которые понесут воспользовавшиеся рекламируемой финансовой услугой лица, искажает смысл информации о рекламируемом продукте, в том числе об условиях его приобретения и использования, и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

В рассматриваемой рекламе были указаны только привлекательные условия по срочному вкладу «VIP-клиент», а именно: возможность получения до 16% в руб., до 6,25 % в долл., до 7,5% в евро годовых. Вместе с тем условия, которые позволили бы потребителю правильно и в полном объеме оценить приемлемость условий оказания услуг, в рассматриваемой рекламе отсутствуют.

Поскольку распространенная обществом реклама финансовой услуги срочного банковского вклада «VIP-клиент» направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Учитывая изложенное, в рассматриваемой рекламе должны были быть указаны все существенные условия по срочному банковскому вкладу «VIP-клиент», влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица, и на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся рекламируемым продуктом лица, а именно: минимальная сумма вклада, срок вклада, сумма первоначального взноса.

На заседании Комиссии, представитель НБ «ТРАСТ» (ОАО), пояснил, что он не обладает информацией о наличии в Банке указанного в СМС-рекламе банковского продукта с возможностью получения от вклада 7,5% годовых в евро.

В ходе рассмотрения дела возможность воспользоваться финансовой услугой (вкладом) с процентной ставкой 7,5 % годовых в евро документально не подтверждена.

Законом о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (часть 1 статьи 5).

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а

также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама не должна была содержать не соответствующие действительности сведения.

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.

В соответствии с пунктом 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 ОАО «МТС» <...> на основании договора об оказании услуг связи.

Согласно пункту 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 <...> представлена копия заявления об отказе от получения рекламы НБ «ТРАСТ» (ОАО).

На заседании Комиссии представитель НБ «ТРАСТ» (ОАО) подтвердил факт получения НБ «ТРАСТ» (ОАО) заявления <...> об отказе от получения рекламы, при этом пояснил, что указанное заявление было получено НБ «ТРАСТ» (ОАО) до распространения рассматриваемой СМС-рекламы.

Учитывая изложенное, направление рассматриваемого СМС-сообщения на принадлежащий заявителю абонентский номер без предварительного согласия не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании изложенного Комиссией установлен факт нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, пункта 2 части 2 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 7 статьи 5, части 1 статьи 18 и пункту 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать НБ «ТРАСТ» (ОАО) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ОАО «МТС» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. 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 «08» июня 2015 г.

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

Председатель Комиссии

Д.Ю. Стрельников

Члены Комиссии

Е.А. Жукова

Ю.А. Бохан