

ответчики: ООО «СП БИЗНЕС КАР»

Балаклавский проспект, д. 26,
Москва, 117452

ПАО «Мегафон»

Кадашевская набережная, д. 30,
г. Москва, 115035

ул. Вятская, д. 27, стр. 42,
г. Москва, 127015

ЗАО «МегаЛабс»

Переулок Казачий 2-й, д. 11, к.1,
г. Москва, 119180

ООО «ТМС»

ул. Почтовая Б., д. 36, стр. 10,
г. Москва, 105082

заявитель: <...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/23-15

«11» июня 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;
Хрипкова Т.С. — специалист 1 разряда отдела контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев дело № 08-21/23-15 по факту поступления 25.03.2015 в 15:35 на абонентский номер <...> СМС-сообщения (отправитель: AutoLead, СМС-центр: +79262000331) с рекламой следующего содержания: *«Покажите эту смс и получите выгоду 100 000 рублей на Toyota RAV4! Кредит под 5,9%! Только в Тойота Центр Каширский, Битца, Серебряный бор, Рублевский, Лосиный Остров и Левобережный! +74996538884»*, с признаками нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, части 1 и части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителей: лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «СП БИЗНЕС КАР» (место нахождения: 117452, г. Москва, Балаклавский проспект, д. 26), <...>

в отсутствие представителей ПАО «Мегафон», ЗАО «МегаЛабс», ООО «ТМС» и заявителя, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило обращение <...> о направлении 25.03.2015 в 15:35 на абонентский номер заявителя <...> СМС-сообщения (отправитель: AutoLead, СМС-центр: +79262000331) с рекламой следующего содержания: *«Покажите эту смс и получите выгоду 100 000 рублей на Toyota RAV4! Кредит под 5,9%! Только в Тойота Центр Каширский, Битца, Серебряный бор, Рублевский, Лосиный Остров и Левобережный! +74996538884»*, 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 7 статьи 5, части 1 и части 3 статьи 28 Закона о рекламе при распространении указанного СМС-сообщения, выразившиеся в отсутствии в рекламе наименования лица, оказывающего финансовые услуги, а также в умалчивании об иных условиях, определяющих полную стоимость кредита для заемщика и влияющих на нее.

Согласно объяснениям ПАО «Мегафон», рассматриваемое СМС-сообщение распространялось ЗАО «МегаЛабс» согласно Дополнительному соглашению от 10.10.2014 г. № 42-4 к Генеральному соглашению от 30 апреля 2014 года, заключенному между ПАО «Мегафон» и ЗАО «МегаЛабс».

В соответствии с позицией ООО «СП БИЗНЕС КАР», рекламодателем указанного СМС-сообщения является ООО «ТМС», на основании договора № 288/П от 30.04.2009 г., заключенного между ООО «СП БИЗНЕС КАР» и ООО «ТМС».

Из объяснений ООО «СП БИЗНЕС КАР» следует, что кредит, указанный в рекламе, предоставляется ЗАО «Тойота Банк» на основании договора о сотрудничестве от 01.01.2014, заключенного между ООО «СП БИЗНЕС КАР» и ЗАО «Тойота Банк». По мнению ООО «СП БИЗНЕС КАР» рассматриваемое СМС-сообщение не содержит условий предоставления кредита и не вводит в заблуждение потребителей рекламы.

Из объяснений ООО «ТМС» следует, что рассылка смс-сообщений была осуществлена ООО «Группа Медиа-Альянс» по собственной базе абонентов на основании договора № 61527 от 01.02.2015 г., заключенного между ООО «ТМС» и ООО «Группа Медиа-Альянс».

Рассмотрев материалы дела, 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 ООО «СП БИЗНЕС КАР» обобщенного характера и является рекламой.

Использование в рассматриваемой рекламе фразы *«Покажите эту смс и получите выгоду 100 000 рублей на Toyota RAV4! Кредит под 5,9%!»*, указывает на возможность при приобретении автомобиля марки Toyota воспользоваться финансовой услугой, а именно кредитованием.

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 ходе рассмотрения дела установлено, что указанный в рекламе кредит предоставляется ЗАО «Тойота Банк», что подтверждается письменными объяснениями ООО «СП БИЗНЕС КАР» и договором сотрудничества, заключенным между ООО «СП БИЗНЕС КАР» и ЗАО «Тойота Банк» от 01 января 2014 года.

Вместе с тем, в рассматриваемой СМС-рекламе, в нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе, отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги.

Рассматриваемая реклама содержит существенные условия предоставления кредита, влияющие на его стоимость (*«кредит под 5,9%»*) и создает впечатление, что какие-либо иные условия, влияющие на фактическую стоимость кредита, отсутствуют.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 25 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 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.)

Согласно документам, предоставленным ООО «СП БИЗНЕС КАР» (Приложение № 3.5 к Договору о сотрудничестве от «01» января 2014 года. Условия кредитного продукта «Выгодный (новые автомобили)» и порядок расчета Субсидии Дилера), размер процентной ставки по рекламируемому кредиту зависит от срока предоставления кредита и размера первоначального взноса, а именно:

процентные ставки		12 мес.	13-24 мес.	25-36 мес.
первоначальный взнос, в %	40.00-69.99	9.90%	13.90%	16.00%
	от 70.00	5.90%	7.90%	10.00%

Таким образом, привлекательная процентная ставка по кредиту 5,9%, указанная в рекламе, предоставляется при первоначальном взносе от 70% и сроке кредита 12 месяцев.

В рассматриваемой рекламе были указаны только привлекательные условия оказания финансовых услуг, вместе с тем условия, которые позволили бы потребителю правильно и в полном объеме оценить приемлемость условий получения необходимой ему услуги кредита, в рассматриваемой рекламе отсутствуют.

Таким образом, рассматриваемая реклама не содержала всех условий определяющих расходы заемщика по кредитному договору и влияющих на них, а именно условий о сумме и сроке кредита и изменяющейся в зависимости от них процентной ставки.

Так как указание в рассматриваемой рекламе условий предоставления кредита направлено на формирование у потенциального заемщика желания воспользоваться финансовой услугой - кредитованием, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у

потребителей такой рекламой. Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о кредите приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым кредитом.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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, влияющие на стоимость рекламируемого кредита.

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 ПАО «Мегафон» <...> 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.

Доказательств получения предварительного согласия конкретного абонента, а именно <...> на получение рекламы услуг ООО «СП БИЗНЕС КАР», равно как и иной рекламы от иных лиц в ходе рассмотрения дела не представлено.

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 1 статьи 18, части 7 статьи 5, части 1 и части 3 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 18, части 7 статьи 5, части 1 и части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «СП БИЗНЕС КАР» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «ТМС» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Выдать ЗАО «МегаЛабс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. 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 «19» июня 2015 г.

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

Председатель Комиссии

Д.Ю. Стрельникова

Члены Комиссии

Е.А. Жукова

Т.С. Хрипкова

К.Ю. Ефремова
(499)500-15-37