

КИВИ Банк (АО)

микр-н Чертаново Северное,
д. 1А, корп. 1,
г. Москва, 117648

help@sovest.com

And.novikov@qiwi.com

ООО «Максимайз»

Цветной б-р, д. 2, эт. 4,
пом. II, ком. 14,
г. Москва, 127051

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-5-270/77-18

«28» ноября 2018 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3-5-270/77-18, возбужденное в отношении КИВИ Банк (АО) относительно распространения в период с 20.02.2018 по 18.03.2018, в том числе на телеканалах «Живая Планета», «Моя Планета», «Русская Комедия», «Доктор», «История», «Телеканал REN-TV», «ТВ-3 Россия», рекламы карты рассрочки «Совесть», с признаками нарушения пункта 4 части 4 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы, которая формирует негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждает таких лиц,

в присутствии представителя КИВИ Банк (АО) в лице <...> (по доверенности № <...>),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-270/77-18 возбуждено в отношении КИВИ Банк (АО) на основании заявления физического лица по факту распространения в период с 20.02.2018 по 18.03.2018, в том числе на телеканалах «Живая Планета», «Моя

Планета», «Русская Комедия», «Доктор», «История», «Телеканал REN-TV», «ТВ-3 Россия», рекламы карты рассрочки «Совесть»».

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, формирующей негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждающей таких лиц.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы сторон по делу, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

КИВИ Банк (АО) (место нахождения: микр-н Чертаново Северное, д. 1А, корп. 1, г. Москва, 117648) является юридическим лицом, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1027739328440, ИНН 3123011520, КПП 772601001.

В период с 20.02.2018 по 18.03.2018, в том числе на телеканалах «Живая Планета», «Моя Планета», «Русская Комедия», «Доктор», «История», «Телеканал REN-TV», «ТВ-3 Россия», рекламы карты рассрочки «Совесть».

Рассматриваемая реклама состояла из нескольких сюжетов, построенных по одному принципу: интервьюируемый рассказывает историю о том, как друг, подруга, знакомый и т. п. занял у лица деньги и не вернул. В конце истории рассказчик обращается к камере и произносит фразу: «<имя>, совести у тебя нет!». Далее закадровый голос произносит «Не будь как <имя>, имей совесть. Карта рассрочки «Совесть», только для честных».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является информация, распространяемая 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Указанная информация распространялась на телеканалах «Живая Планета», «Моя Планета», «Русская Комедия», «Доктор», «История», «Телеканал REN-TV», «ТВ-3 Россия».

Таким образом, установлено, что способ распространения рассматриваемой информации является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по кругу лиц-потребителей рекламы Комиссией Московского УФАС России не установлено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средство 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.

В настоящем случае объектом рекламирования выступает карта рассрочки «Совесть», услуги по которой оказываются КИВИ Банк (АО).

Таким образом, спорная информация отвечает всем признакам рекламы, а именно: содержит объект рекламирования, распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования, то есть, к продуктам и услугам КИВИ Банк (АО), следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе реклама не должна формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц.

Комиссия Московского УФАС России считает возможным разделить сюжет рассматриваемой рекламы на три составляющих: рассказ лица о том, как ему не вернули долг; осуждение данного лица (<имя>, совести у тебя нет!), обращение к потребителям («Не будь как <имя>, имей совесть. Карта рассрочки «Совесть», только для честных»).

КИВИ Банк (АО) приводит довод о том, что истории героев не содержат упоминаний о карте рассрочки Совесть, не упоминаются случаи или способы ее использования или осуждения лиц, которые картой не воспользовались. Упоминание о карте Совесть присутствует в конце рекламного ролика, с адресом сайта Банка, где можно заказать карту.

Московское УФАС России считает данный довод несостоятельным по следующим основаниям.

В конце каждой истории рассказывающее лицо озвучивает фразу «<имя>, совести у тебя нет!», закадровый голос в конце рекламы также делает отсылку на историю персонажа («Не будь как <имя>, имей совесть»).

В настоящем случае, в рассматриваемой рекламе, в том числе в указанных фразах, слово «совесть» имеет двойное значение, как словарное, так и обозначение объекта рекламирования (карта рассрочки Совесть).

При этом в соответствии с материалами дела, КИВИ Банк (АО) использует в своей деятельности товарный знак «СОВЕСТЬ» (свидетельство № 614650).

Таким образом, Комиссия считает, что для потребителя является очевиден тот факт, что во фразах «<имя>, совести у тебя нет!», «Не будь как <имя>, имей совесть» слово «совесть» употребляется, в том числе в качестве отсылки к рекламируемому товару.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что окончание рекламы «Не будь как <имя>, имей Совесть. Карта рассрочки «Совесть», только для честных» формирует мнение у потребителей, что лица, не обладающие рекламируемой картой рассрочки ассоциируются с лицами, о которых рассказывают герои рекламы, а равно имеют определенные негативные качества (не возвращают долги, безответственные, не честные).

Кроме того, вопрос о квалификации рассматриваемой информации в качестве рекламы, нарушающей законодательство о рекламе, был вынесен на Экспертный совет Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по применению законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также Экспертный совет). Участники Экспертного совета проголосовали следующим образом: 23 участника высказались о наличии признаков нарушения, а равно нарушения пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе в спорной рекламе, 19 участников высказалось об отсутствии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, более половины проголосовавших респондентов выразили мнение о наличии признаков нарушения пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе.

В частности, экспертами озвучивались мнения о том, что данная реклама формирует негативное отношение к лицам, которые не пользуются картой рассрочки «Совесть».

Учитывая изложенное, содержание рассматриваемой рекламы указывает на наличие признаков нарушения пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, формирующей негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждающей таких лиц.

Таким образом, при распространении рассматриваемой рекламы установлено нарушение пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе несет рекламодаделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рассматриваемая реклама распространялась, в том числе на основании договора № 2016/12/5 от 01.12.2106, заключенного между КИВИ Банк (АО) и ООО «Максимайз».

Согласно информации, представленной КИВИ Банк (АО), решение о размещении рассматриваемой информации, а также о содержании такой информации было принято КИВИ Банк (АО).

Сторона по делу подтверждает, что самостоятельно приняла решение о размещении спорной информации, определила содержание такой информации и ее целеполагание.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является КИВИ Банк (АО).

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях КИВИ Банк (АО) при распространении рекламы карты рассрочки «СОВЕСТЬ», установлено нарушение пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение рекламы, в которой отсутствуют непристойные и оскорбительные образы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении размещения рассматриваемой рекламы.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи КИВИ Банк (АО) предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 нарушение в действиях КИВИ Банк (АО) при распространении в период с 20.02.2018 по 18.03.2018, в том числе на телеканалах «Живая Планета», «Моя Планета», «Русская Комедия», «Доктор», «История», «Телеканал REN-TV», «ТВ-3 Россия», рекламы карты рассрочки «Совесть», с признаками нарушения пункта 4 части 4 статьи 5, выразившегося в распространении рекламы, формирующей негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждающей таких лиц.

2. Выдать КИВИ Банк (АО) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Максимайз» предписание о прекращении участия в распространении рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Заместитель руководителя

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>