

АО «Почта Банк»

Преображенская площадь, д.8

г. Москва, 107061

welcome@pochtabank.ru

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-682/2020

Решение принято 22 сентября 2020г.

Решение изготовлено в полном объеме 28 сентября 2020 года г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-682/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на мобильный телефон заявителя нежелательной рекламы посредством смс-сообщения, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя - извещен надлежащим образом,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, АО «Почта Банк» - извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-682/2020 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина Российской Федерации по факту поступлении смс-сообщения с рекламой услуг «Почта Банк» о возможности получения кредитной карты.

Усмотрев в рассматриваемой рекламе признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», антимонопольным органом 20.08.2020г. возбуждено производство по настоящему делу. Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

признано АО «Почта Банк» (далее - Банк). Рассмотрение дела назначено на 22.09.2020г.

В указанную дату заявитель и представитель АО «Почта Банк» на рассмотрение дела не явились, о дате и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 N 508 (далее - Правила) не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

АО «Почта Банк» во исполнение определения о возбуждении дела представлены письменные пояснения, согласно которым 28.04.2016г. от заявителя поступила заявка №15301758 на получение кредита «Потребительский кредит». При направлении заявки на проверку в клиентском центре были приложены скан паспорта и фотография заявителя. По результатам рассмотрения заявки Банком было принято положительное решение, однако заявитель от оформления кредита в дальнейшем отказался. Подав заявку на кредит, заявитель предоставил Банку свое согласие на обработку персональных данных и рассылку рекламы.

Комиссия, изучив материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

Согласно материалам дела 24.07.2020г. в 06:44 с номера «РОСНТАВАНК» на номер заявителя (+<...>) поступило смс-сообщение с нежелательной рекламой: «Владимир, позвольте себе 120 дней свободы от %! Всё возможно с кредитной картой «Элемент 120»: беспроцентный период до 4-х месяцев, предварительно одобренный лимит до 430000 р., оформление бесплатное. Получите карту прямо сейчас в офисе Почта Банка». Заявителем в подтверждение предоставлен скриншот поступившего смс-сообщения с указанной рекламой.

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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 п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к оказываемой финансовой услуге, а именно кредитная карта «Элемент 120».

Согласно ч.1 ст.18 Федерального 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 распространённой 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 п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №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.

Пункт 21.1 статьи 2 Федерального закона "О связи" закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон "О связи" не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (то есть, например, с использованием "коротких" или "буквенных" номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи, и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Статьей 44.1 Федерального закона «О связи» устанавливается порядок осуществления рассылки сообщений рекламного характера.

Соответственно, при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений рекламного характера с "коротких" и "буквенных" номеров, а также автоматических рассылок должны соблюдаться требования статьи 44.1 Федерального закона "О связи".

Согласно ч.1 ст.44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого

абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы посредством смс-сообщения не давал.

АО «Почта Банк» сообщило, что поскольку по заявке №15301758 от 28.04.2016г. проставлен отказ клиента, в данном случае все печатные формы не сохранились, в связи с чем предоставление документов, подтверждающих согласие заявителя на получение рекламы, не представляется возможным. По состоянию на 03.08.2020г. обращений от заявителя в Банк не поступало.

Должностное лицо ответственное за размещение рассматриваемой рекламы – <...>, руководитель Службы CRM, принятая на данную должность на основании Приказа (распоряжения) №28/02/18-п от 28.02.2020 о переводе работника на другую работу. Согласно п.3 Приложения №1 к Должностной инструкции руководителя Службы CRM, задачей руководителя является коммуникация с клиентами в части проведения целевых маркетинговых кампаний, направленных на предложение продуктов Банка.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По информации, предоставленной ПАО «МТС», рассматриваемое смс-сообщение было отправлено абонентом АО «Лето Банк» (ИНН 3232005484) с номера «РОСНТАВАНК» (+7-985-240-26-44) в рамках Дополнительного соглашения №1 от 15.05.2014г. к Договору об оказании услуг связи от 23.10.2012г. № 177368296528, заключенного между ПАО «МТС» и АО «Лето Банк». С 17 марта 2016г. АО «Лето Банк» переименовано в АО «Почта Банк».

Согласно п. 1.1.2 Дополнительного соглашения АО «Лето Банк» вправе осуществлять рассылку смс-сообщений только на пользователей, давших свое согласие.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, ИНН 3232005484 принадлежит юридическому лицу - АО «Почта Банк» (ОГРН 1023200000010, адрес: 107061, г. Москва, площадь Преображенская, д.8).

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО «Почта Банк» (ИНН 3232005484).

Подтверждение тому, что заявитель дал согласие на получение рекламы при оформлении заявки на кредит 28.04.2016г., АО «Почта Банк» в антимонопольный

орган не представлено, следовательно, распространение рассматриваемой рекламы на номер заявителя осуществлено с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает предписание лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно информации, представленной АО «Почта Банк», Банком номер телефона заявителя +7<...> добавлен в «стоп лист коммуникаций» с целью исключения дальнейших маркетинговых рассылок, распространения рекламы по указанному номеру было прекращено, однако доказательств этому не представлено.

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с абз. а) п.36, пп.37-42, п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «Владимир, позвольте себе 120 дней свободы от %! Всё возможно с кредитной картой «Элемент 120»: беспроцентный период до 4-х месяцев, предварительно одобренный лимит до 430000 р., оформление бесплатное. Получите карту прямо сейчас в офисе Почта Банка», распространенную 24.07.2020г. на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения с номера «РОСНТАВАНК», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать АО «Почта Банк» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>