ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк»

(ПАО «АТБ»)

Амурская ул., д.225

г. Благовещенск, 675000

Амурская обл.

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-760/2020

Решение изготовлено в полном объеме 15 декабря 2020 года г. Барнаул

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

Заместитель председателя Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

члены Комиссии:

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

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

рассмотрев дело №022/05/18-760/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (далее - ПАО «АТБ») - <...> (доверенность б/н от 24.04.2020г.),

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-760/2020 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина Российской Федерации по факту поступления на номер заявителя нежелательной рекламы посредством смс-сообщения без согласия на ее получения.

Усмотрев в рассматриваемой рекламе признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», антимонопольным органом 16.09.2020г. возбуждено производство по настоящему делу. Лицом, в действиях которого усматриваются

признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано ПАО «АТБ». Рассмотрение дела назначено на 14.10.2020г.

14.10.2020г. и 12.11.2020г. Комиссией рассмотрение дела отложено до 16.12.2020г., в связи с угрозой распространения коронавирусной инфекции (2019-nCoV), на основании п.34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508.

16.12.2020г. заявитель о дате и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом, что в силу п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

ПАО «АТБ» во исполнение определения о возбуждении дела представлены письменные пояснения, согласно которым 31.10.2018г. в адрес банка от клиента поступило заявление на получение потребительского кредита. При подаче заявки на кредит клиентом в качестве близкого родственника (брата) был указан дополнительный номер телефона контактного лица <...>, принадлежащий <...>.

20.08.2020г., в связи с техническим сбоем, на номер мобильного телефона <...> Банком ошибочно направлено смс-сообщение рекламного характера.

Отправка смс-сообщения осуществляется от имени отправителя «АТВ», которое принадлежит Банку на основании договора с ООО «СМС Трафик» № 165/20 от 01.08.2020г.

Отправление Банком смс-сообщений рекламного характера осуществляется только клиентам Банка, предоставившим свое согласие на получение рекламы.

Комиссия, заслушав доводы представителя ПАО «АТБ», а также изучив материалы дела, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела 20.08.2020г. в 11:32 на номер заявителя (<...>) с абонентского номера под буквенным обозначением «АТВ» (смс-центр: +7-916-896-04-18) посредством смс-сообщения поступила рекламная информация: «Кредитная карта АТБ (ПАО): 120 дней без %, 10% кэшбэк! 88007750300».

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 «120 дней без %».

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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 рекламораспространителя.

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы посредством смс-сообщения не давал, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

На заседании Комиссии представитель ПАО «АТБ» <...> пояснения, представленные ПАО «АТБ», поддержала в полном объеме, дополнительно сообщив, что целенаправленной вины в лице Банка не усматривается. СМС поступило <...>, так как его номер в качестве близкого родственника указан в заявлении <...> на получение займа. З<...> дала согласие ПАО «АТБ» на получение рекламной информации, а рекламное смс на номер <...> поступило в результате технического сбоя.

<...> просит Банк не привлекать к административной ответственности, так как подобное нарушение совершено впервые.

По информации, предоставленной ПАО «МТС», спорное смс-сообщение от 20.08.2020г. поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через смс-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> с сервисного номера «АТВ», выделенного в пользование ООО «СМС Трафик» в рамках услуги «SMS-трафик» в соответствии с заключенным между ООО «СМС Трафик» и ПАО «МТС» договором об оказании услуг связи от 12.12.2017 б/н.

В свою очередь, смс-рассылка спорного смс-сообщения со стороны ООО «СМС Трафик» была осуществлена в рамках договора, заключенного с ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк».

Согласно п.3.2.2. указанного договора, заказчик (ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк») обязан в случаях, предусмотренных законом, получить от абонента предварительное согласие, выраженное посредством совершения абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщений. Сообщение считается отправленным без предварительного согласия абонента, если заказчик

не докажет, что такое согласие было получено.

Антимонопольным органом установлено, что рекламная информация «Кредитная карта АТБ (ПАО): 120 дней без %, 10% кэшбэк! 88007750300» направлена без согласия абонента, следовательно, распространена с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

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 рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Антимонопольным органом установлено, что рекламораспространителем является ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (ИНН 2801023444, юридический адрес: Амурская обл., г. Благовещенск, ул. Амурская, д.225).

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 ПАО «АТБ», 07.09.2020г. номер мобильного телефона <...> внесен в стоп-листы систем «смс-трафик» и автоматизированной банковской системы Банка. Таким образом, с 07.09.2020г. на номер <...> отправка Банком смс-сообщений рекламного характера исключена, однако в антимонопольный орган 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: «Кредитная карта АТБ (ПАО): 120 дней без %, 10% кэшбэк! 88007750300», распространенную 20.08.2020г. на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения с номера «АТВ», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ПАО «АТБ» 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.

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>