

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 050/05/18-2676/2023

Резолютивная часть решения оглашена «13» февраля 2024 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» февраля 2024 г.

«28» февраля 2024 г. г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Иванюженко К.В. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление).

Члены Комиссии:

Федорова А.А. – начальник отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления;

Бахвалов С.И. – заместитель начальника отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления,

рассмотрев дело № 050/05/18-2676/2023, возбужденное по факту направления на принадлежащий заявителю абонентский номер +7903****13 рекламного СМС-сообщения 22.09.2023 в 15:58 с абонентского номера с буквенным идентификатором «finuslugiru» следующего содержания: «Ставка 12% по вкладам на 1, 2 или 3 месяца от ПАО «Московский Кредитный Банк». Сумма – от 10 000 до 3 млн , ставка на 22.09.23. Подробнее: <https://clck.ru/35pK9E> ПАО Московская Биржа» с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), в присутствии представителя Публичного акционерного общества «Московская Биржа» (место нахождения: 125009, г. Москва, Большой Кисловский пер., д. 13; ИНН: 7702077840; ОГРН: 1027739387411; дата регистрации в качестве юридического лица: 16.10.2002, далее – ПАО «Московская Биржа») Новикова Андрея Павловича по доверенности от 21.08.2023 № МБ-ДВ-2023-0088,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило обращение (***) по факту направления на принадлежащий заявителю абонентский номер +7903****13 рекламного СМС-сообщения 22.09.2023 в 15:58 с абонентского номера с буквенным идентификатором «finuslugiru» следующего содержания: «Ставка 12% по вкладам на 1, 2 или 3 месяца от ПАО «Московский Кредитный Банк». Сумма – от 10 000 до 3 млн , ставка на 22.09.23. Подробнее: <https://clck.ru/35pK9E> ПАО Московская Биржа» без предусмотренного частью 1 статьи 18 Закона о рекламе предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В ходе рассмотрения указанного обращения Управлением установлено, что абонентский номер с буквенным идентификатором «finuslugiru» выделен ПАО «Московская Биржа» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от

10.03.2022 № 800137604.

Согласно правовой позиции ПАО «Московская Биржа» от 07.12.2023 № 47502/23 заявитель 12.01.2022 зарегистрировался на сайте <https://lk.finuslugi.ru/registration> через Госуслуги и в процессе регистрации подписал электронной подписью согласие на обработку персональных данных, содержащее в том числе согласие на получение рекламы от ПАО «Московская Биржа», ввиду чего направление рассматриваемого СМС-сообщения было осуществлено в соответствии с требованиями законодательства.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия установила следующее. В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой признается 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 пункту 2 статьи 3 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. Под товаром согласно пункту 3 указанной статьи понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг лиц оценивается исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Рассматриваемая информация, поступившая заявителю 22.09.2023 в 15:58 посредством рассматриваемого СМС-сообщения, является рекламой, поскольку она отвечает всем признакам рекламы согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, а именно является информацией «Ставка 12% по вкладам на 1, 2 или 3 месяца от ПАО «Московский Кредитный Банк». Сумма – от 10 000 до 3 млн , ставка на 22.09.23. Подробнее: <https://clck.ru/35pK9E> ПАО «Московская Биржа», распространенной по сетям электросвязи, адресованной неопределенному кругу лиц и направленной на привлечение внимания к финансовым услугам. В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон 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; электросвязь – любые

излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам. Частью 1 статьи 18 Закона о рекламе предусмотрено, что 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.

Таким образом, Законом о рекламе установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Согласно пункту 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее – 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. Согласие на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламораспространителю, во-вторых – должно быть выражено явно. В соответствии со сведениями, представленными ПАО «ВымпелКом», абонентский номер +7903****13 выделен (***) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 05.02.2014 № 509855073.

Факт поступления 22.09.2023 в 15:58 на принадлежащий заявителю абонентский номер +7903****13 входящего СМС-сообщения с абонентского номера с буквенным идентификатором «finuslugiru» подтверждается ПАО «ВымпелКом», а также детализацией.

Довод ПАО «Московская Биржа» о наличии у общества согласия заявителя на получение им рекламы является несостоятельным ввиду того, что к обращению

заявителя приложена распечатка электронного письма от 12.09.2023 с отзывом согласия на получение рекламы, направленного на адрес электронной почты service@finuslugi.ru, а также ответного электронного письма от 21.09.2023 с адреса электронной почты service@finuslugi.ru, содержащего информацию об исключении заявителя из всех маркетинговых рассылок, а также из обзвона.

Следовательно, на дату направления рассматриваемого СМС-сообщения у ПАО «Московская Биржа» отсутствовало согласие (***) на получение рекламы.

На основании изложенного Комиссией установлен факт нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении указанной рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Как следует из материалов дела, рекламораспространителем спорной рекламы является ПАО «Московская Биржа», поскольку данному обществу был выделен абонентский номер с буквенным идентификатором «finuslugiru».

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному 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 добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе. ПАО «Московская Биржа» в правовой позиции от 29.12.2023 № 50671/23 предоставило доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы на абонентский номер, принадлежащий заявителю.

Учитывая изложенное, оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не имеется.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42-48 Правил, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рассматриваемую рекламу ненадлежащей, не соответствующей требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ПАО «Московская Биржа» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения дела по признакам нарушения статьи 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.