

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 050/05/18-2129/2023

«10» октября 2023 г.

г. Москва

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

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление);

Члены Комиссии:

<...> – <...> отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления,

рассмотрев дело № 050/05/18-2129/2023, возбужденное по факту поступления <...> в <...> на принадлежащий заявителю абонентский номер <...> СМС-сообщения с абонентского номера с буквенным идентификатором «Открытие» следующего содержания: «<...>, примите, пожалуйста участие в опросе: https://oproso.net/p/pr_use?id=19682006 Это займет не более 3 минут. Спасибо! Банк «Открытие» 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,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило обращение <...> по факту поступления <...> в <...> на принадлежащий заявителю абонентский номер <...> рекламного СМС-сообщения с абонентского номера с буквенным идентификатором «Открытие» следующего содержания: «<...>, примите, пожалуйста участие в опросе: https://oproso.net/p/pr_use?id=19682006 Это займет не более 3 минут. Спасибо! Банк «Открытие» без предусмотренного частью 1 статьи 18 Закона о рекламе предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно обращению рекламодателем рассматриваемой рекламы является Публичное акционерное общество Банк «ФК Открытие» (место нахождения: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4; ИНН: 7706092528; ОГРН: 1027739019208; дата регистрации в качестве юридического лица: 11.06.2014) (далее – ПАО Банк «ФК Открытие»).

На основании указанного обращения в отношении ПАО Банк «ФК Открытие» возбуждено дело № 050/05/18-2129/2023.

Согласно позиции ПАО Банк «ФК Открытие» СМС-сообщение от <...> не носит рекламный

характер, поскольку адресовано конкретному физическому лицу с просьбой пройти опрос относительно качества предоставляемых Банком услуг, так как <...> является клиентом Банка и сообщение носит персонифицированный и информационный характер.

Рассмотрев материалы дела и изучив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

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.

Целью рекламы является привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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.

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.

Абонентский номер <...> выделен ПАО «МТС» <...> по договору об оказании услуг связи.

Абонентский номер абонентский номер с буквенным идентификатором «Открытие» выделен ПАО «Мегафон» ПАО Банк «ФК Открытие» на основании договора об оказании услуг связи от 22.09.2022.

Факт поступления <...> в <...> на принадлежащий заявителю абонентский номер <...> входящего СМС-сообщения с абонентского номера с буквенным идентификатором «Открытие» зафиксирован сертифицированной информационно-биллинговой системой ПАО «Мегафон».

Согласно письменным пояснениям от 20.09.2023 № 36252/23 ПАО Банк «ФК Открытие» в ответ на

определение о возбуждении дела № 050/05/18-2129/2023 и назначении дела к рассмотрению от 29.08.2023 № КИ/14856/23 целью направления спорного СМС-сообщения являлось исключительно улучшение качества обслуживания клиентов как потребителей. Участие в опросе добровольное, заявитель вправе не переходить по ссылке из СМС-сообщения и не участвовать в опросе, при этом участие в опросе не дает преимуществ (скидок, бонусов) по приобретению услуг банка.

Данные пояснения подтверждаются текстом сообщения «Насколько вероятно, что Вы порекомендуете банк «Открытие» своим друзьям и знакомым?», содержащегося в опросе по итогу прохождения по ссылке https://oprosso.net/p/pr_use?id=19682006, указанной в спорном СМС-сообщении.

<...> в материалы настоящего дела представлена копия заявления-анкеты на получение банковской расчетной карты ПАО Банк «ФК Открытие» № 6992RUR0012703364 (далее – Заявление-анкета), в соответствии с которым <...> планировал стать клиентом банка, но впоследствии не выразил согласия о заключении договора комплексного банковского обслуживания в ПАО Банк «ФК Открытие».

Факт обращения <...> 02.02.2023 в ПАО Банк «ФК Открытие» подтверждается представленными заявителем копией Заявления-анкеты.

Таким образом, рассматриваемое СМС-сообщение, поступившее заявителю <...> в <...>, не может рассматриваться в качестве рекламного, поскольку оно направлено не на привлечение внимания к услугам ПАО Банк «ФК Открытие», а на улучшение качества обслуживания клиентов как потребителей, одним из которых является <...>

Ввиду изложенного ПАО Банк «ФК Открытие» не может быть признано нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе, поскольку действие данных норм не распространяется на направление информационных сообщений.

Учитывая изложенное, в действиях ПАО Банк «ФК Открытие» отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно подпункту «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом, в том числе в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 40 Правил, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 050/05/18-2129/2023 прекратить.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>