

ПАО «БИНБАНК»

115172, г. Москва, ул. Котельническая наб.,

д. 33, стр. 1, этажи 3-6

АО «ЗАГРУЗКА»

115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода,

д. 19, ком. 21Ф

ПАО «МТС»

109147, г. Москва,

ул. Марксистская, д. 4

#### РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/11-18

«22» марта 2018 год г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Гудкевич Е.В.,

члены Комиссии: ведущий специалист- эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., специалист- эксперт Волкова Л.А.,

рассмотрев дело № 04-01/11-18 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы услуг по сетям электросвязи, с признаками нарушения требований Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителя ПАО «БИНБАНК», привлеченного к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>. по доверенности от 19.03.2018, представителя ПАО «МТС»,

привлеченного к участию в деле в качестве заинтересованного лица, <...>. по доверенности от 10.07.2017,

#### УСТАНОВИЛА:

АО «Загрузка», привлеченное к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, направило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя АО «Загрузка».

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 18.12.2017 обращением установлен факт получения смс-сообщения рекламного характера: «<...>, для вас-кредит наличными с выгодной ставкой: от 10,99 % до 18,99 % годовых. Сумма- от 50 000 до 2 млн руб. включительно, срок- 1 год. Ставка устанавливается индивидуально. Предложение действует до 29.12.17. Чтобы воспользоваться специальным предложением, обратитесь в ближайший офис банка или по телефону 8 800 775 3315/ binbank.ru ПАО «БИНБАНК»» 13 декабря 2017 года в 11 часов 05 минут на абонентский номер <...> от отправителя, имеющего буквенное обозначение BINBANK, без согласия абонента на его получение.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Представитель ПАО «БИНБАНК» пояснил, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено ПАО «БИНБАНК» вследствие технического сбоя. Согласие абонента на получение рекламы у ПАО «БИНБАНК» отсутствует.

Представитель ПАО «МТС» пояснил, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено с абонентского номера, принадлежащего ПАО «БИНБАНК». Между ПАО «МТС» и ПАО «БИНБАНК» заключен договор на оказание услуг связи, в рамках которого ПАО «МТС» предоставляет для ПАО «БИНБАНК» техническую возможность по отправке смс-сообщений.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя ПАО «БИНБАНК» <...>, представителя ПАО «МТС» <...>, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

ПАО «БИНБАНК» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 1395 от 08.02.2018) сообщило, что указанным в смс-сообщении специальным предложением от ПАО «БИНБАНК» могут воспользоваться в том числе сторонние лица (лица, которые ранее не являлись клиентами ПАО «БИНБАНК»), указанное предложение не было разработано персонально для абонента (<...>). Кроме того, в соответствии с ответом ПАО «БИНБАНК» на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 523 от 19.01.2018) смс-сообщение указанного содержания было направлено 350 тысячам клиентов ПАО «БИНБАНК» в течение декабря 2017 года.

Таким образом, рассматриваемая информация в смс-сообщении не является персонализированной, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к финансовой услуге (кредит наличными) ПАО «БИНБАНК», формирование и поддержание интереса к ней, продвижение ее на рынке, следовательно, является рекламой.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель <...> в своем обращении указала на то, что не давала согласия на получение рекламной рассылки от ПАО «БИНБАНК». Кроме того, заявитель к обращению приложил копию заявления в АО «БИНБАНК кредитные карты» от 06.05.2016 об отключении смс-информирования банка на абонентский номер <...>.

Таким образом, рассматриваемое рекламное сообщение было распространено без предварительного согласия заявителя на его получение, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ответу ПАО «МТС» на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 1691 от 14.02.2018) абонентский номер <...> имеющий буквенное обозначение «BINBANK», с которого было отправлено рассматриваемое смс-сообщение, выделен ПАО «БИНБАНК» в рамках договора об оказании услуг связи № 6259380 от 15.07.2014 (далее- Договор). Между ПАО «МТС» и ПАО «БИНБАНК» 15.11.2015 было подписано дополнительное соглашение № 10 на оказание услуги «SMS-трафик» к Договору, в соответствии с которым ПАО «МТС» обеспечивает техническую возможность отправки смс-сообщений ПАО «БИНБАНК», при этом ПАО «БИНБАНК» самостоятельно определяет и формирует содержание смс-сообщений и определяет круг пользователей своих услуг, которым направляются данные сообщения. Получение предварительного согласия абонентов на получение смс-рассылки является обязанностью ПАО «БИНБАНК».

ПАО «БИНБАНК» представило письменные пояснения (вх. № 523 от 19.01.2018) о том, что <...> является клиентом АО «БИНБАНК Диджитал» (ОГРН 1067711004360, ИНН 7750003990). АО «БИНБАНК Диджитал» является дочерним обществом ПАО «БИНБАНК». Обслуживание клиентов ПАО «БИНБАНК» и АО «БИНБАНК Диджитал» осуществляется в офисах ПАО «БИНБАНК» по агентскому соглашению. Программное обеспечение по обслуживанию клиентов ПАО «БИНБАНК» и АО «БИНБАНК Диджитал» единое. При рассылке указанного смс-сообщения была допущена техническая ошибка, в связи с чем смс-сообщение от имени ПАО

«БИНБАНК» было направлено <...> Письменное согласие абонента <...> на получение рекламы от ПАО «БИНБАНК» отсутствует.

ПАО «БИНБАНК» представило дополнительные письменные пояснения (вх. № 2957 от 19.03.2017) о том, что при осуществлении рассылки от имени ПАО «БИНБАНК» во взаимодействии участвуют два контрагента: АО «Загрузка»-агрегатор, осуществляющий ИТВ по сепаратизации трафика по абонентам ПАО «МТС» и сам оператор ПАО «МТС». Указанные контрагенты осуществляют техническую поддержку ПАО «БИНБАНК» при осуществлении рассылки.

АО «Загрузка» представило письменные пояснения (вх. № 5071 от 26.03.2018), в которых сообщило, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено через технические и программные средства АО «Загрузка» по заказу ПАО «БИНБАНК» в рамках исполнения Договора № А-20-14 от 18.02.2014. В соответствии с условиями Договора рассылка смс-сообщений инициируется ПАО «БИНБАНК». АО «Загрузка» не участвует в определении получателя, содержания смс-сообщений, выполняет исключительно технологическую функцию.

На основании представленных в материалы дела документов и дополнительных пояснений, Комиссия пришла к выводу о том, что рекламораспространителем при отправке рассматриваемого смс-сообщения явилось ПАО «БИНБАНК».

ПАО «БИНБАНК» как рекламораспространитель допустило нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» поскольку рассматриваемое смс-сообщение было отправлено абоненту без его предварительного согласия.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПАО «БИНБАНК» в письменных пояснениях (вх. № 2957 от 19.03.2018) в подтверждение факта устранения нарушения законодательства РФ о рекламе сообщило, что технический сбой, вследствие которого рассматриваемое смс-сообщение было отправлено на абонентский номер <...>, устранен. ПАО «БИНБАНК» прекратило рассылку рекламных сообщений на указанный абонентский номер с 18.01.2018.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с подпунктом «а» пункта 36, пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «<...>, для вас- кредит наличными с выгодной ставкой: от 10,99 % до 18,99 % годовых. Сумма- от 50 000 до 2 млн руб. включительно, срок- 1 год. Ставка устанавливается индивидуально. Предложение действует до 29.12.17. Чтобы воспользоваться специальным предложением, обратитесь в ближайший офис банка или по телефону 8 800 775 3315/ binbank.ru ПАО «БИНБАНК»», поступившую 13 декабря 2017 года в 11 часов 05 минут на абонентский номер <...> от отправителя, имеющего буквенное обозначение BINBANK, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «02» апреля 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ А.В. Семенюк

\_\_\_\_\_ Л.А. Волкова