

ООО «Бринго»

Ленинградский пр-т, д.39, стр.80

г. Москва, 125167

АО «Альфа-Банк»

Каланчевская ул., д. 27

г. Москва, 107078

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-484/2020

Решение принято 23 сентября 2020г.

Решение изготовлено в полном объеме 5 октября 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 №022/05/18-484/2020 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 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – ООО «Бринго»,

в отсутствие заинтересованного лица – АО «Альфа-Банк»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-484/2020 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина Российской Федерации по факту поступления на номер заявителя нежелательной рекламы посредством смс-сообщения.

Усмотрев в рассматриваемой рекламе признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», антимонопольным органом 25.06.2020г. возбуждено производство по настоящему делу. Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано ООО «Бринго», в качестве заинтересованного лица – АО «Альфа-Банка». Рассмотрение дела назначено на 23.07.2020г.

ООО «Бринго» представлена информация, согласно которой данное смс-сообщение поступило автоматически от голосового помощника в телефонном центре «Альфа-Консультант» при поступлении соответствующего запроса от позвонившего лица. Заявитель сам звонил в телефонный центр Банка. Данные смс-сообщения поступают на номера телефонов, с которого поступил звонок, как клиентам, так и не клиентам Банка.

В рассматриваемом случае смс-сообщение:

а) направлено конкретному получателю в целях предоставления информации, после звонка абонента, то есть не направлено неопределенному кругу лиц;

б) сообщение не рекламирует товар и услуги, то есть не направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижения на рынке.

Следовательно, в смс-сообщении отсутствуют признаки рекламы, в связи с чем, согласие получателя в соответствии со ст. 18 Закона о рекламе в данном случае не должно быть получено.

Даже при учете того, что данное сообщение не является рекламным, пользователь явным образом выразил желание на его получение, позвонив в телефонный центр Банка «Альфа-Консультант» для целей получения информации.

Указанная в смс-сообщении информация: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», не носит персонифицированный характер и представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

АО «Альфа-Банк» представлена информация, согласно которой сведения о договоре, заключенном с ООО «Бринго», предметом которого является использование технической базы для осуществления звонков с рекламными предложениями, в информационных системах Банка отсутствуют.

Банку не удалось идентифицировать физическое лицо по указанным в Определении о возбуждении дела данным.

АО «Альфа-Банк» сообщено, что смс-сообщение было получено заявителем в ответ на его голосовую команду, которая поступила в систему IVR колл-центра Банка при входящем звонке с принадлежащего ему телефонного номера <...>. Так же Общество указало, что голосовая команда и смс-сообщение являются элементами одного процесса и не могут рассматриваться дискретно. Соответственно, смс-сообщение с текстом: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», в совокупности с голосовой командой являются не рекламным, а информационным.

Направляя указанное смс-сообщение в ответ на поступившую от заявителя голосовую команду, Банк действовал в интересах инициатора запроса. Сообщение не является рекламной рассылкой, а лишь информационным сообщением, направляемым в ответ на входящий запрос.

Однако доказательств поступления запроса от заявителя Банком не представлено.

23.07.2020г. Комиссия, рассмотрение дела отложено до 10 часов 30 минут 18.08.2020г, в связи с отсутствием в материалах дела документов, истребуемых определением о возбуждении дела.

18.08.2020г. надлежащим образом извещенные о дате, времени и месте рассмотрения дела ООО «Бринго», АО «Альфа Банк» и заявитель на рассмотрение дела не явились, документов во исполнение определения об отложении дела не представили, в связи с чем Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела до 23.09.2020г.

В указанную дату участники дела 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.

Комиссия, изучив материалы дела, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела 29.04.2020г. в 09:33 на номер заявителя (<...> ) с абонентского номера под буквенным обозначением «Alfa-Bank» (SMS-центр: <...> ) посредством смс-сообщения поступила рекламная информация: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», без предварительного согласия абонента.

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.

Распространенная информация подпадает под понятие "реклама", поскольку обладает признаками – распространена по сетям электросвязи и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает услуга по использованию мобильного приложения.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что согласие на получение указанной рекламной информации не давал.

Из материалов дела следует, что при переходе по ссылке <http://alfa.link/vHKY> открывается страница сайта АО «Альфа-Банк» (ОГРН 1027700067328) с предложением установки мобильного приложения «Alfa-Bank».

Как указывает АО «Альфа-Банк» Обществу не удалось идентифицировать физическое лицо под номером <...>. Рассматриваемое смс-сообщение поступило 29.04.2020г. в ответ на голосовую команду заявителя. Аудиозапись телефонного разговора от 29.04.2020г. в 9 часов 33 минуты Банком не осуществлялась.

Заявителем представлена детализация оказанных услуг связи за 29.04.2020г., согласно которой в 9 часов 32 минуты им совершен звонок длительностью 14 минут 32 секунды на абонентский номер <...> -495-78-888-78, который является контактным телефонного центра «Альфа-Консультант», что подтверждается аудиозаписью телефонного разговора. А рассматриваемое Комиссией антимонопольного органа смс-сообщение с нежелательной рекламой поступило на телефон заявителя также 29.04.2020г. в 9 часов 33 минуты.

Антимонопольный орган, проанализировав запись, установил, что заявитель позвонил в телефонный центр «Альфа-Консультант» с целью оформить обращение на прекращение получения какой-либо информации от АО «Альфа-Банк».

Заявителем в ходе разговора не поступала голосовая команда на получение какой-либо информации от АО «Альфа-Банк», в том числе рекламной.

Довод ООО «Бринго» о том, что смс-сообщение направлено конкретному получателю в целях предоставления информации, после звонка абонента, то есть не направлено неопределенному кругу лиц; сообщение не рекламирует товар и услуги, то есть не направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижения на рынке, Комиссией антимонопольного органа отклоняется, по следующим основаниям.

Согласно Письму ФАС России от 20.06.2018 N АД/45557/18 "Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе", под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения,

возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. 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 оценивается лиц 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.

В данном случае, потупившее заявителю смс-сообщение, не персонифицировано и может заинтересовать третьих лиц,

Информация: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», полностью соответствует законодательному определению понятия реклама, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно, к мобильному предложению, в котором можно управлять счетами и картами.

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.

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации оператором абонентского номера: +7-916-896-04-42 (SMS- центр) является ПАО «Мобильные ТелеСистемы», г. Москва и Московская область.

ПАО «МТС» представлена информация, согласно которой 29.04.2020г. оборудованием зафиксировано входящее СМС-сообщение на номер абонента с номера +7-978-409-92-22 с буквенным обозначением «Alfa-Bank».

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации оператором абонентского номера: +7-978-409-92-22, является АО «Крымтелеком», Республика Крым.

АО «Крымтелеком» представлена информация, согласно которой Общество не направляло рекламную информацию на номер заявителя. Номер – 8-978-409-92-22 – это технологический номер из номерного ресурса АО «Крымтелеком» выделен как GT(GlobalTitle) для серверного оборудования абонента ООО «Бринго» (ИНН 7701418769), с целью подключения данного сервера к STPAO «Крымтелеком». С ООО «Бринго» заключен договор об оказании услуг №846 от 04.12.19г. В соответствии с пп.5.9, 6.1, 7.11 указанного договора ответственность за содержание SMS-сообщений несет ООО «Бринго».

Таким образом, рекламораспространителем является ООО «Бринго» (ИНН 7701418769, ОГРН 1147748017966).

Довод ООО «Бринго» о том, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения

Федерального закона «О рекламе», в связи с тем, что смс-сообщение на номер заявителя направлено в ответ на его голосовую команду, Комиссией антимонопольного органа отклоняется, так как от заявителя, в ходе разговора с оператором, не поступала голосовая команда на получение какой-либо информации, в том числе рекламной.

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.

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 ненадлежащей рекламу: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», распространенную 29.04.2020г. на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения с номера под буквенным обозначением «Alfa-Bank» (SMS-центр: +7-916-896-04-42), поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Бринго» 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 <...>

<...>