

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 034/05/18-931/2022 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

02 августа 2022 года  
Волгоград

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя Управления, ..., рассмотрев поступившее заявление физического лица,

### установил:

Волгоградское УФАС России рассмотрело заявление Ф. (вх. № 6116 от 05.07.2022) с жалобой на распространение на номер телефона 8 988 ... нежелательных рекламных СМС-сообщений и звонков:

- с номера, имеющего буквенное обозначение «Alfa-Bank»:

28.03.2022 в 15:04 с текстом: «Ваша Альфа-Карта возвращает кэшбек за все покупки. Хотите получать больше – откройте Альфа-Счёт и получайте 20% годовых с первого месяца: <https://alfa.link/xsa1>» и «Ваша Альфа-Карта в кэшбеком до 2% готова к покупкам. Бесплатно пополните с карты другого банка и смотрите, как растёт выгода <https://alfa.link/xdjKLA>»;

01.04.2022 в 11:07 с текстом: «Сделайте первую покупку по Альфа-Карте со скидкой до 33%. Выбирайте технику, одежду и покупайте продукты у наших партнеров [https://alfa.link/p\\_Pruw](https://alfa.link/p_Pruw)»;

02.04.2022 в 18:48 с текстом: «Переводите деньги быстро и выгодно. Рассказываем о бесплатных и удобных переводах в Альфа-Банке: <https://alfa.link/V-WKRA>»,

04.04.2022 в 15:06 с текстом: «Оплачивайте ЖКУ в приложении: удобно, быстро, и ходить никуда не надо. Смотрите, как просто: <https://alfa.link/BST11A>»,

12.04.2022 в 14:20 с текстом: «Получайте 20% годовых уже сейчас. Откройте Альфа-Счёт в апреле и получайте максимальный доход с первого месяца: <https://alfa.link/Lcj9jQ>»;

- 22.03.2022 в 12:31 от абонента с номером телефона + 7 930 315 43 60

заявителю поступил рекламный звонок следующего содержания:

З – заявитель, О – оператор

О: «Добрый день»;

З: «Добрый день»;

О: «Меня зовут Ирина, Вы ранее что-нибудь слышали о новой кредитной карте от Альфа-Банка. Льготный период 365 дней и кэшбеком до 33%»;

З: «Нет, не слышал»;

О: «Хотели бы получить дополнительную информацию по данной карте?»;

З: «Нет, не хотел бы»;

О: «А вы знали, что совершая покупки по данной карте в первые 30 дней Вы можете оплачивать их целый год без процентов?»;

З: «Нет, не знал»;

О: «Также льготный период всегда возобновляется на следующий день после погашения и к тому же, кэшбек Вам возвращается всегда деньгами, их Вы можете потратить в любом магазине»;

З: «Хорошо»;

О: «Хотели бы оставить заявку на получение карты?»;

З: «Нет, не хотел бы»;

О: «А может Вы подумаете, и я Вам перезвоню?»;

З: «Да нет, не надо перезванивать»;

О: «Хорошо, всего доброго, до свидания»;

З: «До свидания».

- 01.04.2022 в 18:10 от абонента с номером телефона + 7 968 929 82 24 заявителю поступил рекламный звонок следующего содержания:

З – заявитель, О – оператор

О: «Александр Викторович, здравствуйте»;

З: «Здравствуйте»;

О: «Альфа-Банк, меня зовут Елена, хотели сообщить, что Вам доступно уникальная карта от Альфа-Банка с бесплатным обслуживанием на год. Я расскажу Вам пока, вдруг заинтересует»;

З: «Елена да мне бы ответить на мои вопросы по поводу инвестирования, уже не до карты»;

О: «С картой от Альфа-Банка у Вас будет подстраховка на случай непредвиденных расходов,»;

З: «Елена, Вы меня не поняли, подождите, Вы меня не поняли»;

О: «.... по всем покупкам, совершенным в первый месяц, после открытия льготный период будет целый год, откроем карту?»

З: «Конечно, нет»;

О: «Очень важно, согласитесь, иметь резерв на непредвиденные случаи, если, например, сломается холодильник или стиральная машинка. По этой карте у Вас будет длительный льготный период, а также бесплатное обслуживание целый год. Вы ничего не потеряете, попробуем оформить?»;

З: «Аааа.. конечно, нет, я бы имел резерв, если бы у меня работала Альфа-Инвестиции приложение. Я бы его себе сам создал без карты Альфа-Банка»;

О: «Я Вас поняла, хорошо, я была рада пообщаться, если Вам все же понадобится карта, можете заказать ее прямо в приложении Альфа-Мобайл или обратиться в отделение. Вам хорошего дня, до свидания»;

З: «До свидания»;

Заявитель указал, что согласия на получение такой рекламы не давал. Ф. указал, что 25.03.2022 при открытии банковского счета в АО «Альфа-Банк» подписал анкету клиента. Однако заявитель сообщил, что в указанной анкете клиента указал «не даю согласие» на обработку персональных данных (анкета клиента от 25.03.2022 приложена к заявлению).

Заявитель также сообщил, что 13.04.2022 направлял в адрес АО «Альфа-Банк» обращение с целью сообщить причины направления рекламных материалов без его согласия, но ответа не получил.

В целях установления лиц, распространивших спорные смс-сообщения и звонки, Волгоградским УФАС России в адрес АО «МТТ» (исх. № 02-3/4665 от 07.07.2022), ПАО «ВымпелКом» (исх. № 02-3/4664 от 07.07.2022) и ПАО «МТС» (исх. № АГ/362/22 от 01.09.2022) направлены запросы о представлении информации о принадлежности номера телефона + 7 930 315 43 60, в том числе номера с буквенным обозначением «Alfa-Bank».

АО «МТТ» в ответ на запрос антимонопольного органа сообщило (вх. № 6341 от 11.07.2022), что абонентский номер + 7 930 315 43 60, с которого заявителю поступил звонок 22.03.2022 в 12:31, выделен ИП ... на основании Договора № ....

ПАО «ВымпелКом» в письме от 18.07.2022 (вх. № 6459) сообщило, что

абонентский номер + 7 968 929 82 24, с которого заявителю поступил звонок + 7 968 929 82 24, предоставлен в пользование по Договору об оказании услуг связи .... АО «АЛЬФА-БАНК» ...).

В адрес ИП .... и АО «Альфа-Банк» антимонопольным органом были направлены запросы о представлении информации об основаниях направления указанных смс-сообщений и звонков заявителю и наличии согласия абонента на получение рекламной рассылки (исх. № 02-3/4761 от 12.07.2022, исх. № 02-3/4666 от 07.07.2022).

В письме от 15.07.2022 (вх. № 6498) ИП Б.... сообщил, что вызов 22.03.2022 в 12:31 осуществлен ошибочно, при наборе номера допущена ошибка и вызов производился с целью изучения общественного мнения касательно банковских продуктов. По сведениям ИП .... номер заявителя убран из обзвона, вызовы производиться не будут.

АО «АЛЬФА-БАНК» (далее - Банк) в письме от 15.07.2022 (вх. № 6510) сообщило, что обслуживание клиента в Банке осуществляется в соответствии с Договором о комплексном банковском обслуживании физических лиц в АО «АЛЬФА-БАНК» (далее – Договор КБО), согласие на присоединение к которому выражено клиентом в Анкете Клиента от 25.03.2022. Согласно п. 3.16.9 Договора КБО Клиент выражает согласие на получение рекламы, предоставление ему информации и предложения продуктов Банка и/или третьих лиц путем направления на адреса электронной почты, телефонных обращений, SMS-сообщений на телефонные номера, по сети подвижной радиотелефонной связи и иным способом.

По сведениям АО «АЛЬФА-БАНК», рассматриваемые информационные смс-сообщения Банк направлял на номер телефона заявителя 8 988 ...

Также АО «АЛЬФА-БАНК» представил анкету Клиента от 25.03.2022 аналогичную той, что представил заявитель с отметкой заявителя о несогласии на обработку персональных данных.

01.08.2022 от заявителя поступили дополнительные материалы, в которых он сообщил, что 28.07.2022 на адрес его электронной почты ...@mail.ru поступило электронное письмо, переадресованное от smith88kv@gmail.com «Новости финансов» со следующим многоуровневым текстом: «Тема письма: Предложение для Вас»

Первый уровень: изображен логотип кредитной карты «АЛЬФА-БАНК», вокруг карты изображена планета и выделен полужирным начертанием следующий текст «Кредитная карта с целым годом без %»;

Далее ниже слева изображен символ бесконечности с полужирным начертанием к тексту: «Вечное бесплатное обслуживание» и справа посередине текст: «Платить за карту больше не нужно – пользуйтесь кредитной картой бесплатно всегда, даже после перевыпуска карты»;

Третьим уровнем слева посередине полужирным начертанием следующий текст: «Наличные без комиссии» и еще ниже слева посередине текст: «Снимайте любую сумму в рамках лимита в любых банкоматах мира бесплатно, чтобы всегда иметь наличные под рукой», справа изображена монета, с левой стороны монеты стрелка вправо;

Ниже слева большими полужирными цифрами указано: «33%». Посередине текст: «Кэшбек до 33 %», чуть ниже посередине следующий текст: «Банк вернет 33% за покупки у партнеров – маркетплейсов, онлайн-кинотеатров и такси. Кэшбек действует для любой суммы»;

Ниже посередине текст: «Всего три шага и карта Ваша!

1. Заполните онлайн-заявку за 5 минут;
2. Узнайте решение за 2 минуты в режиме онлайн;
3. Бесплатно доставим куда Вам удобно!»

Ниже изображена кнопка с гиперссылкой «Заказать сейчас».

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама – это 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 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, которая была получена заявителем посредством звонков. Смс-сообщений, а также по электронной почте, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам, предусмотренным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе.

- информация распространена посредством направления как смс-сообщений, так и поступление рекламных телефонных звонков на номер телефона и электронную почту заявителю;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке. Объектами рекламирования в рассматриваемом случае являются финансовые услуги, предоставляемые АО «АЛЬФА-БАНК»; кредитная карта АО «АЛЬФА-БАНК» с «целым годом без %»;

- адресована неопределенному кругу лиц.

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 (письмо ФАС России от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе»<sup>1)</sup>).

Таким образом, к рекламе относится и определённая неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённому адресному списку.

Согласно ч. 1 ст. 18 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 в ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе 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.

Рекламораспространитель прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Исходя из правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее - постановление Пленума № 58), согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Вместе с тем, согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

При этом, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 № 2-П), стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламной информации, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной введением абонента в заблуждение относительно цели телефонного звонка.

Предоставленное распространителю рекламы право на получение согласия абонента в любой форме не свидетельствует о его безграничном усмотрении в разрешении этого вопроса и оканчивается там, где начинаются права абонентов на выражение своего непосредственного согласия на получение рекламы. Обратное же приведет к злоупотреблениям со стороны распространителей рекламы, стремящихся любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям видимости законности, что недопустимо в контексте ч. 2 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

ИП ... согласие заявителя на получение рекламы не представил, АО «АЛЬФА-БАНК» в качестве согласия абонента на получение рекламной рассылки представило анкету клиента от 25.03.2022, в которой, хотя заявитель и поставил «галочку», но ниже от руки написал «не даю согласие».

Кроме того, текст согласия на обработку персональных данных содержит в себе положение о том, что клиент Банка соглашается на получение рекламы. Однако, такое согласие не предоставляет возможность клиенту Банка отказаться от получения рекламной рассылки.

Таким образом, надлежащего согласия абонента на получение рекламной рассылки как от АО «АЛЬФА-БАНК», так и от партнеров Банка, в материалы заявления не представлено.

Рассматриваемая реклама, полученная заявителем посредством направления 22.03.2022 в 12:31, 28.03.2022 в 15:04, 01.04.2022 в 11:07 и в 18:10, 02.04.2022 в 18:48, 04.04.2022 в 15:06, 12.04.2022 в 14:20 смс-сообщений и телефонных звонков на номер телефона 8 988 ..., в том числе посредством направления 28.07.2022 в 13:23 письма на электронную почту заявителя, содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

За нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе ответственность несёт рекламораспространитель (ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение

рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

С учётом имеющейся информации рекламодателем выступили АО «Альфа-Банк» (...) и ИП Б... (.....).

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

## **ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Возбудить производство по делу № 034/05/18-931/2022 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1 Лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- АО «Альфа-Банк» (...);

- ИП .....

2.2. Заявитель – лицо, от которого поступило заявление (вх. № 6116 от 05.07.2022).

3. Назначить дело № 034/05/18-931/2022 к рассмотрению на 30 сентября 2022 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб. 11, 5-й этаж, левое крыло).

4. АО «АЛЬФА-БАНК» представить на заседание Комиссии иную информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. ИП .... представить на заседание Комиссии иную информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. Заявителю представить на заседание Комиссии информацию, которую Вы считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.



ТФАС России (г. Москва) имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции службы, в соответствии с п. 6.3 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331.