

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/18-159/2021

«18» января 2022г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя
Комиссии: <...> заместителя руководителя управления;
- ведущего специалиста-эксперта отдела
Членов Комиссии: <... рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,
ведущего специалиста-эксперта отдела
<... рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-159/2021, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «МегаЛабс» (далее – АО «МегаЛабс», адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, оф. 157, ОГРН 1057747083767, Дата присвоения ОГРН 25.05.2005, ИНН 7713556058, КПП 770701001) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 24.12.2020 № 8972э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

- 10.01.2020 в 16 часов 59 минут: «Кредитная карта 100 дней без % от Альфа-Банка за 0 рублей! Скидка 100% за первый год обслуживания. Закажите <http://alfa.link/czkl> от абонента Alfa-Bank.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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.

01.02.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-159/2021 в отношении АО «МегаЛабс» и

назначено к рассмотрению на 23.03.2021 на 10 часов 30 минут. Копия Данного определения была направлена в адрес АО «МегаЛабс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.03.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности АО «МегаЛабс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что рассылка вышеуказанного смс – сообщения осуществлялась обществом с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (далее – ООО «ДЭНИ КОЛЛ») по договору № <...> от 01.07.2016, по которому АО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно – информационных материалов клиента ООО «ДЭНИ КОЛЛ». Согласно условиям договора, ООО «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно – информационных материалов и использовать их при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 договора). В рамках договора клиент ООО «ДЭНИ КОЛЛ» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст, предполагаемого к отправке текстового сообщения, и осуществляет выбор абонента – получателя в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса.

23.03.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие представителя АО «МегаЛабс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (АО «МегаЛабс») надлежащим ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (юридический адрес: 350000, г. Краснодар, ул. им. Фрунзе, д. 169, помещение 401, ОГРН 1144345040883, Дата присвоения ОГРН 26.12.2014, ИНН 4345404971, КПП 230801001), а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 23.03.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 28.04.2021 в 09 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ», АО «МегаЛабс» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.04.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. от 05.04.2021 № 163), из которых следует, что в данном случае отправителем смс – сообщения является ООО «СМС Трафик» на основании Партнерского договора от 01.12.2017 № <...>, в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывало услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки смс – сообщений.

Из договора следует, что ООО «СМС Трафик» гарантирует, что все смс – сообщения, отправляемые в рамках договора не являются спамом, и по своему содержанию полностью соответствуют нормам действующего законодательства, в том числе законодательства о рекламе, законодательства о персональных

данных и не нарушают конституционных прав граждан.

Согласно пункту 6.14 договора ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не несет ответственности за содержание рекламных сообщений, поскольку ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не осуществляет постоянный мониторинг рассылки, размещаемой ООО «СМС Трафик» посредством интерфейса. Также ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не несет ответственность за наличие согласия абонентов на получение рекламы при размещении рекламных сообщений среди абонентов из базы абонентов ООО «СМС Трафик».

Также ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заявило ходатайство о рассмотрении дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие своего представителя в связи с территориальной удаленностью.

28.04.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДЭНИ КОЛЛ»), надлежащим (ООО «СМС Трафик», юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, эт. 2, п. 2, ОГРН 1057746117384, Дата присвоения ОГРН 28.01.2005, ИНН 7705642257, КПП 772301001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 28.04.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 08.06.2021 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «СМС Трафик», ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела),

04.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «СМС Трафик» (исх. от 03.06.2021), из которых следует, что заказчиком рассылки вышеуказанного смс – сообщения является АО «Альфа – Банк» в соответствии с договором от 10.07.2013 № <...>, согласно которому ООО «СМС Трафик» по заданию АО «Альфа – Банк» оказывает последнему услуги доступа к системе.

Под системой в силу указанного договора понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно – аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

В силу пункта 3.2.2 договора АО «Альфа – Банк» обязан получить от абонента, на телефон которого АО «Альфа – Банк» планирует осуществлять отправку сообщений с информацией АО «Альфа – Банк» предварительное согласие абонента.

ООО «СМС Трафик» не может получить согласие самостоятельно или каким-либо образом взаимодействовать с абонентом, не является участником отношений по формированию рекламного сообщения.

08.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 отложить для замены ненадлежащего

ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (АО «Альфа – Банк», юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Каланчевская, 27, ОГРН 1027700067328, Дата присвоения ОГРН 26.07.2002, ИНН 7728168971, КПП 770801001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 08.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 11.08.2021 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – Банк», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

10.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АО «Альфа – Банк» (исх. от 03.08.2021 № 32/24249), из которых следует, что по причине отсутствия в определении уточняющих данных (полное ФИО, дата рождения, паспортные данные и т.д.), у АО «Альфа – Банк» отсутствует возможность идентифицировать заявителя как клиента АО «Альфа – Банк» и, соответственно, предоставить запрашиваемую информацию.

Проведенная АО «Альфа – Банк» проверка не подтвердила факт направления рассматриваемого смс – сообщения. Аналогичные результаты получены АО «Альфа – Банк» от ООО «СМС Трафик».

11.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие представителя АО «Альфа – Банк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 11.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 09.09.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – Банк» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

08.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя АО «Альфа – Банк» (исх. № 32/2789/07), из которых следует, что в информационных системах Банка и ООО «СМС Трафик» отсутствует информация, подтверждающая факт направления рассматриваемого смс – сообщения.

Банк не несет ответственности за содержание недостоверной рекламы третьих лиц, которые незаконно используют общедоступную информацию о Банке. Такие (и подобные) активности могут представлять собой мошеннические действия, направленные на дальнейшее хищение денежных средств клиентов с использованием методов социальной инженерии.

09.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие представителя АО «Альфа – Банк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к

выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для привлечения к рассмотрению дела ООО «СМС Трафик» (юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, эт. 2, п. 2, ОГРН 1057746117384, Дата присвоения ОГРН 28.01.2005, ИНН 7705642257, КПП 772301001) в качестве лица, располагающего сведениями о распространении спорной рекламы, для привлечения заявителя в качестве лица, участвующего в деле, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 09.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 12.10.2021 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – Банк», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

24.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «СМС Трафик» (исх. от 23.09.2021 № 288-21), из которых следует, что в соответствии с выпиской из программного комплекса ООО «СМС Трафик», 10.01.2020 на абонентский номер <...> от имени Alfa-Bank направлялись смс – сообщения следующего содержания:

10.01.2020 в 14:43:38 (мск): nk/vHKY;

10.01.2020 в 14:43:38 (мск): Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.li>;

10.01.2020 12:59:01 (мск): nk/vHKY;

10.01.2020 12:59:01 (мск): Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.li>.

Таким образом, текст сообщения, указанный в заявлении не направлялся от имени Alfa-Bank через платформу ООО «СМС Трафик».

12.10.2021 состоялось рассмотрение дел № 042/05/18-159/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 12.10.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 01.12.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – банк», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

01.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 01.12.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 18.01.2022 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – Банк», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

17.01.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя АО «Альфа – Банк» (исх. от 14.01.2022 № 32/737), из которых следует, что 10.01.2020 в 14:43:38 (время Московское) на номер телефона <...> направлялось сообщение с текстом: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.li>», а также 10.01.2020 в 12:59:01 (время Московское) «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.li>».

Сообщение от 17.03.2020 на номер телефона <...> от АО «Альфа – Банк» не направлялось.

В информационных системах АО «Альфа – Банк» отсутствует информация о клиенте <...>.

18.01.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 24.12.2020 № 8972э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

- 10.01.2020 в 16 часов 59 минут: «Кредитная карта 100 дней без % от Альфа-Банка за 0 рублей! Скидка 100% за первый год обслуживания. Закажите <http://alfa.link/czkl>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал.

В рамках рассмотрения данного дела АО «Альфа – Банк» пояснило, что в информационных системах Банка и ООО «СМС Трафик» отсутствует информация, подтверждающая факт направления рассматриваемого смс – сообщения. Из пояснений ООО «СМС Трафик» следует, что в соответствии с выпиской из программного комплекса ООО «СМС Трафик», 10.01.2020 на абонентский номер <...> от имени Alfa-Bank направлялись смс – сообщения иного содержания.

Вместе с тем, АО «Альфа – Банк» в рамках рассмотрения данного дела была представлена информация о направлении на абонентский номер <...> следующих смс – сообщений:

10.01.2020 в 14:43:38 (время Московское) «Управляйте счетами и картами в

мобильном приложении: <http://alfa.li>»;

10.01.2020 в 12:59:01 (время Московское) «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.li>».

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама - 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «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.

В данном случае объектом рекламирования является мобильное приложение «Альфа – Банк», следовательно, указанные смс – сообщения соответствуют всем признакам рекламы и, следовательно, являются рекламными.

АО «Альфа – Банк» также подтвердило, что заявитель – владелец абонентского номера <...> не является клиентом АО «Альфа – Банк», следовательно, согласие на направление рекламы посредством смс – сообщений не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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.

Следовательно, распространение АО «Альфа – Банк» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является АО «Альфа - Банк».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу акционерного общества «Альфа – Банк» (юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Каланчевская, 27, ОГРН 1027700067328, Дата присвоения ОГРН 26.07.2002, ИНН 7728168971, КПП 770801001), распространенную 10.01.2020 в 12:59:01, в 14:43:38 (время Московское) на абонентский номер заявителя <...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать акционерному обществу «Альфа – Банк» (юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Каланчевская, 27, ОГРН 1027700067328, Дата присвоения ОГРН 26.07.2002, ИНН 7728168971, КПП 770801001) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского 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 «28» января 2022 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».