

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Гончарова, 2, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru, www.ulyanovsk.fas.gov.ru

29.12.2022 № КП/2087/22

На
№ _____ от

АО «Альфа-Банк»

107078, г. Москва, ул. Каланчевская, д. 27

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 073/05/28-512/2022

ООО «АйДиджитал»

197110, г. Санкт-Петербург,
ул. Лодейнопольская, д. 5, лит. А, офис 604

Резолютивная часть решения объявлена
16.12.2022

Решение в полном объеме изготовлено
29.12.2022
Ульяновск

г. <...>
E-mail: <...>

рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - зам. руководителя управления <...>.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт <...>.,

- специалист-эксперт <...>.,

рассмотрев дело № 073/05/28-512/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения без предварительного согласия абонента СМС-сообщения рекламного характера, содержащего признаки нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

заявителя – <...> (г. Ульяновск) - о месте и времени рассмотрения дела уведомлен;

представителей **лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:**

- **акционерного общества «Альфа-Банк»** (далее – АО «Альфа-Банк») ОГРН 1027700067328, ИНН 7728168971, расположенное по адресу: 107078, г. Москва, ул. Каланчевская, д. 27, - о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено;

- **общества с ограниченной ответственностью «АйДиджитал»** (далее – ООО «АйДиджитал») ОГРН 1137847488195, ИНН 7813577816, расположенного по адресу: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Лодейнопольская, д. 5, лит. А, офис 604, - о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено,

УСТАНОВИЛА:

По обращению <...>, перенаправленным Центром защиты прав потребителей в г. Нижний Новгород Службы по защите прав потребителей и обеспечению доступности финансовых услуг Центрального банка Российской Федерации (исх. № С59-1/16116 от 18.07.2022, вх. № 4571 от 25.07.2022) Ульяновским УФАС России определением от 20.09.2022 возбуждено дело № 073/05/28-512/2022 по признакам нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» по факту распространения без предварительного согласия абонента СМС-сообщения рекламного характера. К участию в деле привлечены лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, АО «Альфа-Банк» и общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (далее – ООО «ОСК»), а также заявитель <...>. Рассмотрение дела назначено на 20.10.2022.

<...> на рассмотрение дела 20.10.2022 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена.

Представитель АО «Альфа-Банк» на заседание Комиссии 20.10.2022 не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела.

Представитель ООО «ОСК» на заседание Комиссии 20.10.2022 не явился, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела.

В письменных пояснениях (исх. № 330 от 27.09.2022, вх. № 1061-ЭП/22 от 27.09.2022), направленных в ответ на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 3766-05 от 10.08.2022), ООО «ОСК» пояснило, что сообщение поступило на оборудование ООО «ОСК» от клиента –

ООО «АйДиджитал» (ОГРН 1137847488195, ИНН 7813577816), расположенного по адресу: 197110, г. Санкт-Петербург, ул. Лодейнопольская, д. 5, лит. А, офис 604, на основании заключенного с указанной компанией договора оказания услуг № 0111/15 от 01.10.2015.

Согласно данному договору ООО «ОСК» (исполнитель) оказывает ООО «АйДиджитал» (заказчик, клиент) техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку СМС-сообщений клиента на СМС-сервер оператора связи. В соответствии с договором формирование и отправка СМС-сообщений осуществляется клиентом самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых сообщений. При этом ООО «ОСК» не имеет технической возможности каким-либо образом формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от клиента СМС-сообщения. Программное обеспечение ООО «ОСК» лишь осуществляет передачу текста СМС-сообщения и номера адресата сообщения на оборудование оператора связи; указанная передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства со стороны ООО «ОСК».

При этом в соответствии с условиями договора № 0111/15 от 01.10.2015 и п. 9 приложения № 2 к договору клиент обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно отказался. В соответствии с п. 11.1 приложения № 2 к договору клиент обязуется получить согласия у абонентов, которым предполагается рассылка СМС-сообщений. Согласно п. 11.4 приложения № 2 к договору клиент гарантирует полученное и надлежащим образом оформленное согласие абонентов-адресатов сообщений на получение СМС-сообщений.

Программное обеспечение ООО «ОСК» лишь осуществляет передачу текста СМС-сообщения на номера адресатов таких сообщений на оборудование оператора связи; указанная передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства (в т.ч. без согласования текста СМС-сообщения) со стороны ООО «ОСК». Содержание СМС-сообщения и его адресата определяет клиент без какого-либо согласования, одобрения или утверждения со стороны ООО «ОСК».

Определением рассмотрение дела № 073/05/28-512/2022 отложено и назначено на 18.11.2022. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, вместо ООО «ОСК» привлечено ООО «АйДиджитал».

<...> на рассмотрение дела 18.11.2022 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена.

Представитель АО «Альфа-Банк» на заседание Комиссии 18.11.2022 не явился, запрошенные определением от 20.10.2022 документы и сведения АО «Альфа-Банк», по состоянию на 18.11.2022, не представлены. Определение от 20.10.2022 (исх. № ИС/1115/22 от 25.10.2022), направленное АО «Альфа-Банк» заказным письмом с уведомлением № 80097277458203 от 26.10.2022, адресатом получено 01.11.2022.

Представитель ООО «АйДиджитал» на заседание Комиссии 18.11.2022 не явился, в письменных пояснениях (исх. № 1511/2022-01 от 15.11.2022, вх. № 2228-ЭП/22 от 17.11.2022) общество пояснило, что ООО «АйДиджитал» является оператором телематических услуг связи, оказывающим услуги в соответствии с Правилами оказания телематических услуг связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2007 № 575, на основании лицензии № ЛО30-00114-77/00070500 (№ 173139, присвоенный до 01.03.2022) от 10.06.2019 на оказание телематических услуг связи. Данными Системы статистического учета приема-передачи сообщений (ССУПС) ООО «АйДиджитал» подтверждается факт отправки абоненту с номером +7-951-<...> (СМС-сообщения от 08.07.2022 в 10:00 через оборудование ООО «АйДиджитал»). Между ООО «АйДиджитал» (исполнитель) и АО «Альфа-Банк» (заказчик) заключен договор № 0103/15 от 27.03.2015 (далее - Договор), согласно условиям которого исполнитель предоставляет заказчику возможность направлять

сообщения, а заказчик обязуется принимать оказанные исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями Договора. ООО «АйДиджитал» не является рекламодателем рассматриваемой рекламы, поскольку общество направляло конкретные сообщения определённому лицу в соответствии с указаниями, поступившими от АО «Альфа-Банк». Кроме того, в соответствии со сложившейся судебной практикой, поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, рекламодателем не является.

По мнению ООО «АйДиджитал», рекламодателем рассматриваемой рекламы является АО «Альфа-Банк», поскольку АО «Альфа-Банк» осуществляло выбор получателей. Кроме того, текст сообщения был сформирован, а само сообщение было отправлено с оборудования АО «Альфа-Банк», имеющего техническое соединение с программным комплексом ООО «АйДиджитал», что подразумевает техническую возможность отправки сообщений абонентам без участия третьих лиц. Текст сообщений между ООО «АйДиджитал» и рекламодателем не согласуется, так как ООО «АйДиджитал» не имеет доступа к содержанию формируемых и отправляемых АО «Альфа-Банк» СМС-сообщений в силу законодательных ограничений. Согласно п. 5.5 Договора заказчик несет ответственность перед исполнителем и третьими лицами (в частности, Абонентами и государственными органами) за содержание любых сведений, предоставленных заказчиком, в том числе за содержание сообщений, приём-передача которых осуществляется в рамках настоящего Договора, и факт их приёма-передачи в рамках оказания услуг.

В силу п. 5.8 Договора заказчик гарантирует, что сообщения будут направляться только тем абонентам, которые дали заказчику предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение ими рекламы или информационных сообщений по сетям электросвязи. АО «Альфа-Банк» представило ООО «АйДиджитал» согласие абонента, которое было получено на основании Анкеты клиента на имя <...> от 13.11.2019, заполненной Абонентом в адрес АО «Альфа-Банк».

Рекламодателем, рекламодателем и рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы является АО «Альфа-Банк».

Определением рассмотрение дела № 073/05/28-512/2022 отложено и назначено на 16.12.2022.

<...> на рассмотрение дела 16.12.2022 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела извещена.

Представитель АО «Альфа-Банк» на заседание Комиссии 16.12.2022 не явился, в письменных пояснениях (исх. № 32/39884 от 16.11.2022, вх. № 2323/22 от 22.11.2022) и (исх. № 32/41597 от 30.11.2022, вх. № 2670/22 от 07.12.2022) общество сообщило, что между <...> и Банком 13.11.2019 заключен договор о комплексном банковском обслуживании физических лиц в АО «АЛЬФА-БАНК» (далее - *Договор КБО, ДКБО*). Все редакции Договора КБО размещены в свободном доступе на WEB-странице Банка в сети Интернет по адресу: www.alfabank.ru в разделе «Документы и тарифы».

При заключении Договора КБО в соответствии с п. 3.16.9 клиент выражает согласие на получение рекламы, предоставление ему информации и предложения продуктов Банка путем направления на адреса электронной почты, телефонных обращений, СМС-сообщений на телефонные номера, по сети подвижной радиотелефонной связи и иным способом. Банк подтверждает наличие в Банке экземпляра согласия <...>

Согласно пункту 14.3.23. Договора КБО Банк вправе направлять по домашнему адресу, рабочему адресу, адресу электронной почты либо по номерам телефонов, в том числе номерам телефонов сотовой связи Клиента, факсов, указанным Клиентом в Анкете-Заявлении/Анкете физического лица/Анкете Клиента, либо указанным Клиентом при

подключении предусмотренных Договором услуг, а также на Мобильное устройство, с помощью которого осуществляется доступ к услуге «Альфа-Мобайл»,

- сообщения информационного характера, а также коммерческие, рекламные и иные материалы, содержащие предложения воспользоваться иными услугами Банка, предусмотренными Договором;
- предложения воспользоваться услугами (заказать работы, приобрести товары, получить права на результаты интеллектуальной деятельности или др.) партнеров Банка, перечень которых приведен на сайте loyalty.alfabank.ru/partners, в рамках программы лояльности Банка, а также совместных стимулирующих мероприятий Банка и его партнера.

В соответствии с п. 4 ст. 7 Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (далее - Закон № 115-ФЗ) документы, содержащие сведения, указанные в ст. 7 Закона № 115-ФЗ, и сведения, необходимые для идентификации личности, подлежат хранению не менее пяти лет. Указанный срок исчисляется со дня прекращения отношений с клиентом.

Таким образом, Банк не может уничтожить персональные данные Заявителя и/или прекратить их обработку (в части хранения) до истечения срока, указанного в Договоре КБО и Законе № 115-ФЗ. При этом, Банком осуществляется только хранение персональных данных Заявителя для целей исполнения Закона № 115-ФЗ.

08.07.2022 Банком непосредственно для клиента было сформировано сообщение информационного характера и направлено на абонентский номер телефона +7951<...>, предоставленный Клиентом Банку и с его согласия.

По утверждению Банка, по состоянию на 16.11.2022, заявление на изменение номера телефона, отзыва согласия на получение информации, рекламы и т.д. в Банк не поступало.

Клиент может отозвать согласие на получение информации/рекламы путем обращения в отделение Банка/горячую линию Банка/через мобильное приложение, с заявлением, оформленным в письменной/устной форме. Так же клиентам предоставлена возможность отказаться от получения информации, направляемой по конкретному каналу - на электронную почту, перейдя по ссылке, указанной в письме или нажав кнопку «Отписаться», также реализованы иные способы отказа от получения сообщений. В случае получения от клиента (либо контролирующего органа) заявления (информации) о несогласии клиента с получением информации, Банк принимает меры, которые обеспечивают недопущение направления в адрес клиента такой информации. В частности, Клиент включен в стоп-лист для направления информации.

Текст сообщения (макет) рассматриваемого СМС-сообщения не утверждался Банком. Порядок согласования, как и формат согласования в Банке не установлен.

Банком приняты меры к исключению осуществления звонков и направления СМС-сообщений на абонентский номер телефона +7-951-<...>.

Счет Клиента, открытый на <...> закрыт, договор расторгнут 09.07.2022, с указанной даты все взаимодействия прекращены, соответствующая копия справки приобщена к материалам дела.

Представитель ООО «АйДиджитал» на заседание Комиссии 16.12.2022 не явился, дополнительных пояснений не представил.

Исследовав материалы дела № 073/05/28-512/2022, Комиссия приходит к выводу о

необходимости признать рекламу кредитной карты «Одобрели вам кредитку: целый год без % даже за крупные покупки и снятие до 50 000 без комиссии. Оформить: 88002000000.alfa.me/wCY0Qw», распространенную 08.07.2022 в 10 час. 00 мин. (время: МСК+1) на номер мобильного телефона +7-951-<...>3 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление <...>, перенаправленное Центром защиты прав потребителей в г. Нижний Новгород Службы по защите прав потребителей и обеспечению доступности финансовых услуг Центрального банка Российской Федерации (исх. № С59-1/16116 от 18.07.2022, вх. № 4571 от 25.07.2022). В обращении указано, что заявителю без её согласия на номер мобильного телефона +7-951-<...> в 10 час. 00 мин. 08.07.2022 (время: МСК+1) поступило СМС-сообщение следующего содержания: «Одобрели вам кредитку: целый год без % даже за крупные покупки и снятие до 50 000 без комиссии. Оформить: 88002000000.alfa.me/wCY0Qw». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Alfa-Bank».

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «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.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер сообщений.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Федеральному закону «О рекламе» понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя. Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была

получена.

При этом в случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и отчества абонента), представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Таким образом, рассматриваемая реклама не является персональным предложением заявителю, а направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования. Данная информация направлена на привлечение внимания к финансовым услугам, имеет целью формирование и поддержание интереса к ним и их продвижению.

В материалы дела не представлено доказательств осуществления рассылки СМС-сообщения исключительно на телефонный номер одного физического лица - заявителя.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» приведенная информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер +7-951-<...>, является рекламой, поскольку она направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – кредитной карте «Год без %» АО «Альфа-Банк», ОГРН 1027700067328, ИНН 7728168971.

Согласно ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения и использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рекламе карты «Год без %», в нарушение ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», не указаны существенные условия предоставления услуги, влияющие на сумму расходов (доходов), которую получают воспользовавшиеся услугой лица, а именно не указано, что год без комиссии распространяется на покупки, совершенные в первый месяц при подключении опции (30 дней с момента заключения соглашения о подключении беспроцентного периода). При совершении покупки на 31 день и далее беспроцентный период равен 100 дням со дня после покупки.

На официальном сайте Банка в сети Интернет по адресу www.alfabank.ru указано: *«Беспроцентный период (БП) 365 дней начинается со дня после 1-й покупки и распространяется на покупки, совершённые в периоде = 30 дням после заключения ДС о БП (далее - Период). После окончания Периода, при совершении покупки на 31 день и далее, БП = 100 дням со дня после покупки. БП действует при ежемесячном платеже не менее 3- 10% долга (не < 300) и погашении всей задолженности за срок БП. Иначе % начисляются с 1-го дня БП до полного погашения задолженности. % ставка: 11,99%—69,99% годовых, снятие до 50000 в месяц без комиссии, лимит кредитования: 5000—500000 (индивидуально). Беспроцентный период на операции снятия наличных и приравненные к ним не распространяется. Погашение задолженности по покупкам, совершённым после окончания Периода, возможно только после полного погашения задолженности по покупкам за Период.»*

В соответствии с 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Как следует из обращения <...>, рассматриваемое СМС-сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя после отзыва её согласия. 25.05.2022 <...> обратилась с заявлением в АО «Альфа-Банк» (отделение в г. Ульяновске) об отзыве согласия на хранение, обработку и иное использование персональных данных. Указанное заявление было принято и зарегистрировано в АО «Альфа-Банк» за № А2205253542 от 25.05.2022. Однако с 08.07.2022 на номер мобильного телефона +7-951-<...> от «АльфаБанк» начала приходить рекламная СМС-рассылка с предложением оформления кредитной карты, при этом нового согласия <...> не давала. В заявлении <...> просит удалить все сведения и данные из всех баз и систем о ней, как о физическом лице и клиенте. СМС-сообщения пришло спустя 44 календарных дней после вручения обращения <...> в АО «Альфа-Банк» об отзыве согласия. В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» АО «Альфа-Банк» обязан был немедленно прекратить обработку персональных данных в рекламных целях.

Абонентский номер заявителя +7-951-<...> принадлежит к ресурсу нумерации общества с ограниченной ответственностью «Т2 МОБАЙЛ» (далее - ООО «Т2 МОБАЙЛ»), ОГРН 1137746610088, ИНН 7743895280.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 3548-05 от 28.07.2022) ООО «Т2 МОБАЙЛ» (исх. № Исх/2000.25/6035-22 от 09.08.2002, вх. № 4955 от 10.08.2022) сообщило, что СМС-сообщение абоненту мобильного телефона +7-951-<...> от отправителя «Alfa-Bank» направлено ООО «ОСК» (ОГРН 1057746705631, ИНН 7705658056), в соответствии с договором № 216/SMS-BULK от 01.06.2015. Также ООО «Т2 МОБАЙЛ» представило копию договора об оказании услуг № 32489386 от 27.06.2011, заключенного с <...> с предоставлением абонентского номера +7-951-<...>.

В письменных пояснениях (исх. № 330 от 27.09.2022, вх. № 1061-ЭП/22 от 27.09.2022), направленных в ответ на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 3766-05 от 10.08.2022), ООО «ОСК» пояснило, что сообщение поступило на оборудование ООО «ОСК» от клиента – ООО «АйДиджитал» (ОГРН 1137847488195, ИНН 7813577816) на основании заключенного с указанной компанией договора оказания услуг № 0111/15 от 01.10.2015.

В письменных пояснениях ООО «АйДиджитал» (исх. № 1511/2022-01 от 15.11.2022, вх. № 2228-ЭП/22 от 17.11.2022) пояснило, что между ООО «АйДиджитал» (исполнитель) и АО «Альфа-Банк» (Заказчик), ОГРН 1027700067328 ИНН 7728168971, заключен договор № 0103.15 от 27.03.2015, согласно условиям которого исполнитель предоставляет заказчику возможность направлять СМС-сообщения, а заказчик обязуется принимать оказанные Исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями Договора.

АО «Альфа-Банк» (исх. № 32/39884 от 16.11.2022, вх. № 2323/22 от 22.11.2022) и (исх. № 32/41597 от 30.11.2022, вх. № 2670/22 от 07.12.2022) пояснило, что между <...> и Банком 13.11.2019 заключен Договор о комплексном банковском обслуживании физических лиц в АО «Альфа-Банк». Все редакции Договора КБО размещены в свободном доступе на WEB-странице Банка в сети Интернет по адресу www.alfabank.ru в разделе «Документы и тарифы». При заключении Договора КБО в соответствии с п. 3.16.9 клиент выражает согласие на получение, в том числе рекламы.

АО «Альфа-Банк» представлена Анкета Клиента от 13.11.2019 заполненная машинным путем, и

частично рукописным (проставлены отметки в чек-боксах, подпись и расшифровка подписи <...>) в которой указано, что «Я подтверждаю свое согласие с условиями Договора о комплексном банковском обслуживании физических лиц в АО «Альфа- Банк» (в редакции, утвержденной Приказом Председателя Правления АО «Альфа- Банк», действующей на момент подписания настоящей Анкеты Клиента) и обязуется выполнять условия ДКБО. Настоящее заявление является документом, подтверждающим факт заключения ДКБО. Проинформирован работник Банка, что с ДКБО и тарифами АО «Альфа- Банк» могу дополнительно ознакомиться в любое удобное для меня время в электронной форме – официальном сайте Банка в сети Интернет по адресу www.alfabank.ru или бумажном носителе – в отделении Банка.

Я даю свое согласие АО «Альфа- Банк» (г. Москва, ул. Каланчевская, д.27) на обработку моих персональных данных, в том числе фотографического изображения и видеоизображения, и информации, содержащей банковскую тайну, предоставленных мной Банку (сбор, запись, систематизация, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извл. будет осуществляться банком, в том числе использованием средств автоматизации или без использования таких средств, в соответствии с ДКБО, в объеме, целях и сроки, определенные ДКБО. Я понимаю и соглашаюсь с тем, что для прекращения использования Банком моих персональных данных, мне необходимо обратиться в Банк для оформления в письменной форме отзыва Согласия на обработку моих персональных данных».

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте Банка в сети Интернет по адресу www.alfabank.ru на момент подписания <...> Анкеты Клиента 13.11.2019 действовала редакция № 305 от 28.10.2019 ДКБО утвержденная приказом АО «Альфа- Банк» от 24.11.2019. № 1274. Объем документа размещен на 183 страницах.

Пунктом 3.17 в указанной редакции Клиент выражает согласие и уполномочивает Банк обрабатывать полностью или частично сведения, указанные в абзаце первом настоящего пункта, в целях продвижения продуктов и услуг Банка и/или его партнеров, в том числе передачи информационных и рекламных сообщений об услугах Банка и/или его партнеров, путем осуществления прямых контактов с Клиентом с помощью средств связи. П. 14.3.23. Направлять по домашнему адресу, рабочему адресу, адресу электронной почты либо по номерам телефонов, в том числе Номерам телефонов сотовой связи Клиента, факсов, указанным Клиентом в Анкете-Заявлении/Анкете физического лица/Анкете Клиента, либо указанным Клиентом при подключении предусмотренных Договором услуг, а также на Мобильное устройство, с помощью которого осуществляется доступ к услуге «Альфа-Мобайл»; - сообщения информационного характера, а также коммерческие, рекламные и иные материалы, содержащие предложения воспользоваться иными услугами Банка, предусмотренными Договором; - предложения воспользоваться услугами (заказать работы, приобрести товары, получить права на результаты интеллектуальной деятельности или др.) партнеров Банка, перечень которых приведен на сайте loyalty.alfabank.ru/partners, в рамках программы лояльности Банка, а также совместных стимулирующих мероприятий Банка и его партнера;

В пункте 3.18. сказано, что Банк осуществляет обработку персональных данных Клиента в течение всего срока действия Договора, а также в течение 10 (десяти) лет с даты прекращения обязательств Сторон по Договору.

Согласие на обработку персональных данных может быть отозвано субъектом персональных данных путем обращения в отделение Банка. В случае отзыва субъектом персональных данных согласия на обработку персональных данных, Банк вправе продолжить обработку персональных данных без согласия субъекта персональных данных при наличии оснований, указанных в Федеральном Законе от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», в том числе для хранения персональных данных, предусмотренного законодательством РФ, в целях исполнения условий любого заключенного между Клиентом и Банком договора или исполнения требований законодательства РФ.

На момент написания <...> заявления от 25.05.2022 в АО «Альфа- Банк» об отзыве согласия на хранения, обработку и иное использования персональных данных действовала редакция № 416 от 20.06.2022 ДКБО утвержденная приказом АО «Альфа- Банк» от 17.06.2022 № 819, документ на 222 страницах.

За период с 13.11.2019 по 25.05.2022 редакцию утверждали 111 раз.

Не в редакции № 305 от 28.10.2019, не в № 416 от 20.06.2022 ДКБО, не в самой Анкете Клиента не предусмотрен отдельный отказ от рассылки рекламных сообщений. Также в Анкете Клиента отсутствует информация о том, что Клиенту будет направляться реклама.

АО «Альфа- Банк» утверждает, что согласие, в том числе, на рассылку рекламных сообщений, <...> было получено 13.11.2019 при подписании Анкеты Клиента, которая по своей природе является офертой, предложением заключить с банком ДКБО, на условиях, определенных ДКБО физических лиц в АО «Альфа- Банк».

Условия ДКБО устанавливаются АО «Альфа- Банк» самостоятельно, являются публичной офертой и могут быть приняты абонентом не иначе как путем присоединения к ним в целом.

Согласно п. 1 ст. 435 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

В соответствии с п. 2 ст. 437 ГК РФ содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

Согласно п. 1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

В Анкете Клиента нет пункта согласия клиента на рассылку СМС-сообщений рекламного характера, а, равно, как и пункта отказа от рассылки СМС-сообщений рекламного характера на указанный абонентский номер указанный в ней.

Имеющаяся в Анкете Клиента формулировка: *«Я подтверждаю свое согласие с условиями Договора о комплексном банковском обслуживании физических лиц в АО «Альфа- Банк» (в редакции, утвержденной Приказом Председателя Правления АО «Альфа- Банк», действующей на момент подписания настоящей Анкеты Клиента) и обязуюсь выполнять условия ДКБО. Настоящее заявление является документом, подтверждающим факт заключения ДКБО. Проинформирован работник Банка, что с ДКБО и тарифами АО «Альфа- Банк» могу дополнительно ознакомиться в любое удобное для меня время в электронной форме – официальном сайте Банка в сети Интернет по адресу www.alfabank.ru или бумажном носителе – в отделении Банка.*

Я даю свое согласие АО «Альфа- Банк» (г. Москва, ул. Каланчевская, д.27) на обработку моих персональных данных, в том числе фотографического изображения и видеоизображения, и информации, содержащей банковскую тайну, предоставленных мной Банку (сбор, запись, систематизация, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извл. будет осуществляться банком, в том числе использованием средств автоматизации или без использования таких средств, в соответствии с ДКБО, в объеме, целях и сроки, определенные ДКБО. Я понимаю и соглашаюсь с тем, что для прекращения использования Банком моих персональных данных, мне необходимо обратиться в Банк для оформления в письменной форме отзыва Согласия на обработку моих персональных данных.» вводит клиента в заблуждение относительно условий о даче согласия на получение рекламной

информации об услугах Банка.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие 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 рекламодателя.

В целях защиты прав и законных интересов абонента, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной лишь ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг, которые являются неотъемлемой частью договора. Обратное может привести к злоупотреблениям со стороны рекламодателя рекламой, стремящегося любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям законности.

Положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности рекламодателя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы. Включение обязательного условия о даче согласия при заключении договора на оказание каких-либо услуг, в данном случае – кредитной карте, противоречит принципу добровольности, на котором строятся гражданские правоотношения.

В данном случае, у потенциального клиента банка нет объективной возможности каким-либо образом повлиять на условия договора. Отказ лица от одного из условий такого договора приравнивается к отказу от заключения договора в целом.

Таким образом, автоматическое получение АО «Альфа- Банк» при заключении ДКБО на получение рекламы фактически лишает клиента возможности самостоятельной реализации своего права на выражение согласия на получение рекламы, предусмотренного условиями ДКБО. Согласно ДКБО именно клиент должен осуществлять определенные действия для выражения своего несогласия на получение рекламы.

Таким образом, по мнению Комиссии, включение таких условий о даче согласия на получение рекламы при заключении ДКБО противоречит принципу добровольности, на котором строятся гражданские правоотношения.

При данных обстоятельствах, Комиссия считает согласие на получение рекламы от АО «Альфа- Банк» ненадлежащим.

Таким образом, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемое рекламное сообщение распространено при отсутствии предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

Кроме того, согласно ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную

деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно ч.ч. 2 и 3 ст. 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Юридическое лицо должно иметь одно полное фирменное наименование и вправе иметь одно сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также одно полное фирменное наименование и (или) одно сокращенное фирменное наименование на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

Данные положения конкретизированы в ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах». Так, общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках. Полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и указание на его организационно-правовую форму - акционерное общество, а полное фирменное наименование публичного общества на русском языке - также указание на то, что общество является публичным. Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова «акционерное общество» либо аббревиатуру «АО», а сокращенное фирменное наименование публичного общества на русском языке - полное или сокращенное наименование публичного общества и слова «публичное акционерное общество» либо аббревиатуру «ПАО».

В тексте рассматриваемого СМС-сообщения не содержится полного наименования финансовой организации. В рассматриваемом случае «Alfa-Bank» указан лишь как отправитель СМС-сообщения, в то время как наименование организации, чьи финансовые услуги рекламировались – Акционерное общество «АЛЬФА-БАНК» (сокращенное наименование - АО «Альфа-Банк»), без указания какой-либо организационно правовой формы лица, оказывающего рекламируемые финансовые услуги. При таких обстоятельствах реклама кредитной карты распространена в нарушение требований ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5 и ч. 1 ст. 28 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ч. 1 ст. 18 и ч. 1 ст. 28 закона - рекламораспространитель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/28-512/2022 установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой СМС-рекламы, поступившей на номер телефона +7-951-<...>, является АО «Альфа-Банк».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Учитывая, что АО «Альфа-Банк» приняло меры к исключению осуществления звонков и направления СМС-сообщений на абонентский номер +7-951-<...>, по мнению Комиссии, необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует, поскольку распространение рекламы на абонентский номер прекращено.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодиспетчерами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемые нарушения Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-48, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: *«Одобрели вам кредитку: целый год без % даже за крупные покупки и снятие до 50 000 без комиссии. Оформить: [88002000000, alfa.me/wCY0Qw](https://88002000000.alfa.me/wCY0Qw)»*, распространенную 08.07.2022 в 10 час. 00 мин. (время: МСК+1) на номер мобильного телефона +7-951-<...> по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

К.Ю. <...>

Члены Комиссии:

Н.В. <...>

Д.А. <...>