

мая 2023 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 16 мая 2023 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

рассмотрев дело № 058/05/18-104/2023, возбужденное в отношении Акционерного общества «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971; ОГРН 1027700067328; далее – АО «Альфа Банк»), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»; Закона о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС поступили обращения абонента ПАО «МТС» по вопросу поступления: 15.02.2023 в 13:31, 17.02.2023 в 09:26, 20.03.2023 в 10:26, 25.02.2023 в 12:02 телефонных звонков с номеров +7, +7, +7, +7, на номер его телефона +7 с рекламой услуг АО «Альфа-Банк». Заявитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору связи третьим лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонные номера +7 и +7 принадлежат оператору ПАО «МТС».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонные номера +7, +7, +7 принадлежат оператору ПАО «Мегафон».

В соответствии с установления рекламодателем Пензенским УФАС России направлены запросы в ПАО «МТС» (исх. от 17.02.2023 № 299-2э, от 20.02.2023 №305-2э, от 28.02.2023 №359-2э, от 22.03.2023 №482-2э) и в ПАО «Мегафон» (исх. от 20.02.2023 №306-2э, 28.02.2023 №358-2э, 15.03.2023 №594-2э).

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС» абонентский номер +7 выделен Л... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС» (оператор) абонентский номер +7 выделен АО «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971; ОГРН 1027700067328) на основании информации, представленной заявителем: 15.02.2023, 17.02.2023, 18.02.2023, 25.02.2023, согласно которой: 15.02.2023 в 13:31:25 осуществлен звонок с телефонного номера +7; 17.02.2023 в 09:26:16 осуществлен звонок с телефонного номера +7; 20.03.2023 в 10:26:33 осуществлен звонок с телефонного номера +7; 25.02.2023 в 12:02:54 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС» (оператор) абонентский номер +7 выделен АО «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971; ОГРН 1027700067328) на основании

днительного соглашения № от 01.08.2021 к Договору об оказании услуг связи № от 1.2006, в рамках которого номер +7 выделялся под услугу «Автосекретарь».

асно информации, представленной ПАО «Мегафон» (оператор) абонентские номера -79, +7 выделены АО «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971; ОГРН 1027700067328) на основании договора на оказание услуг связи № от 18.03.2013.

данному факту Пензенским УФАС России в отношении АО «Альфа-Банк» возбуждены дела: №058/05/18-104/2023, №058/05/18-125/2023, №058/05/18-162/2023, №058/05/18-189/2023 по фактам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

только дела №058/05/18-104/2023, №058/05/18-125/2023, №058/05/18-162/2023 и №058/05/18-189/2023 возбуждены по фактам распространения АО «Альфа Банк» рекламы банка по сетям электросвязи без согласия абонента на ее получение с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Пензенского УФАС России объединила данные дела в одном производстве для полного, всестороннего и объективного их рассмотрения.

Комиссия Пензенского УФАС России определением от 21.04.2023 присвоила объединенному делу № 058/05/18-104/2023. Рассмотрение дела назначено на 16.05.2023 в 10 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127, к. 301.

при рассмотрении настоящего дела представитель АО «Альфа-Банк» не присутствовал. В заседании Пензенского УФАС России АО «Альфа-Банк» представило письменные пояснения из которых следует, что рассматриваемые звонки рекламного характера совершены в точности.

Из представленные документы, Комиссия пришла к следующему выводу:

Звонок с абонентским номером заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «МТС» поступили в виде рекламных звонков с рекламой следующего содержания:

«Я представляю Альфа Банк. Мы предлагаем вам обслуживание расчетного счета...У нас большая линейка интересных продуктов и выгодных предложений. Можете экономить при обслуживании счета, развивать бизнес с нашими партнерами, получать удобный и качественный сервис...Безналичный способ оплаты удобен, широко распространен. Вы можете совершать различные платежи, переводы и различные операции в личном кабинете. Далее вам банк может предложить минимальную ставку по кредиту...Используйте партнерскими программами для развития бизнеса. До трехсот тысяч рублей предложение партнера. Так же можем предложить бухгалтерский и кадровый сервис...». Дата и время поступления сообщения: 15.02.2023 в 13:31. Рекламное сообщение поступило с номера +7;

«Здравствуйте. Звоню из Альфа Банка. Меня зову Юлия. Я вам звоню по вопросу открытия расчетного счета для вашего индивидуального предпринимательства...Я вам предлагаю открыть Альфа Банка по индивидуальному предпринимательству. ...Также Альфа Банк предлагает вам пакет услуг с бесплатным обслуживанием. Также вам предоставляется возможность клиентов свыше 300 тысяч рублей различные сертификаты...». Дата и время поступления сообщения: 17.02.2023 в 09:26. Рекламное сообщение поступило с номера +7;

«Добрый день, меня зову Алина Альфа Банк... Мы сейчас к вам обращаемся по поводу открытия расчетного счета для бизнеса...Хотела бы вам предложить выгодные условия по обслуживанию...Альфа Банк поможет предоставить хорошие условия. Тарифы у нас есть самые разнообразные, в том числе и с бесплатным обслуживанием. Это, например, тариф ноль на

уживание. Также будете получать комфортный сервис, т.е. интернет банк. Вы зации будете совершать в удобном формате и за вами будет закреплён персональный эр, по которому можно будет обращаться по разнообразным вопросам...». Дата и ля поступления сообщения: 20.03.2023 в 10:26. Рекламное сообщение поступило с эра +7;

По вопросу открытия расчетного счета в «Альфа Банке». У нас несколько тарифов. бирается максимально выгодный, исходя из ваших основных параметров... Расскажу ьвый, стандартный пакет услуг... Стартовый базовый пакет услуг можете сначала ьлучить его, а топом уже перейти на другой тарифный план и сохранить номер ьтного счета... Обслуживание и открытие тарифного счета бесплатное. За ьпление денег на счет, комиссия не взимается. Платежные поручения внутри «Альфа ька» все бесплатные... Дальше, начиная с четвертого перевода 99 рублей за платеж. И ькак предприниматель можете платить с расчетного счета на свою дебетовую карту ьфа Банка». Для этого предлагается бизнес карта к расчетному счету. Ей вы можете ьчивать все, что связано с бизнесом безналичным путем, без комиссии. И обслуживание ьс карты «Альфа-бизнес» первые 6 месяцев бесплатно. Далее начинается с 7 месяца ьблей в месяц...». Дата и время поступления сообщения: 25.02.2023 в 12:02. Рекламное ьщение поступило с номера +7.

г поступления, указанных звонков подтверждается детализацией предоставленных г за 15.02.2023, 17.02.2023, 20.03.2023, 25.02.2023, представленной в материалы дела ьтором Заявителя – ПАО «МТС».

териалы дела представлены аудиозаписи указанных телефонных звонков, содержание ьрых показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонных номеров +7, +7, +7, +7, ьдлежащих АО «Альфа-Банк», озвучивает информацию о привлечении внимания к ьанию услуг АО «Альфа-Банк» (предложение по открытию и обслуживанию расчетного ь), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, ьространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, ьсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к ькту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его ьдвижение на рынке.

асно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» абонент – это ьзователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при ьлении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; ьросвязь – любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой ьрмации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по ьосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

им образом, абонент выступает «пассивной» стороной отношений по передаче ьрмации, он выступает получателем, но не отправителем сообщений.

ьрмация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является ьвидуализированной по способу распространения, так как направляется ьделенным абонентам.

ь силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая ьвидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, ьполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является ьотельством, исключаящим рекламный характер телефонного звонка.

ле того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует иметь тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что идентифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения этой информации до ее получателей.

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 способом лиц она была получена.

этом в случае направления посредством телефонного звонка 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 какому-либо объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и фамилии абонента), и представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

исходя из изложенного, Комиссия отмечает, что рассматриваемая реклама не является адресованным предложением заявителю, а направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к услугам АО «Альфа-Банк» (предложение по открытию и обслуживанию расчетного счета), имеет целью формирование и поддержание интереса к ним и их продвижению.

по себе текст телефонного звонка не содержит сведений, позволяющих говорить о адресованности направленного спорного телефонного звонка.

согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является 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), привлечение внимания к которым направлена реклама.

согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

исходя из текста телефонного звонка, в котором содержится предложение пользоваться услугами АО «Альфа-Банк», Комиссия приходит к выводу, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования услугам АО «Альфа-Банк».

адресатором распространителя, осуществляя телефонный звонок, определенному абоненту,

цель довести до него информацию исключительно рекламного характера, а не какую-либо иную (справочную, личную и т.д.).

На основании вышеизложенного, Комиссия установила, что информация, распространяемая посредством осуществления на номер телефона +7 телефонного звонка, отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством телефонного звонка; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно статье 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 распространяемой 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.

Постановлением Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефонного номера поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не устанавливает порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения его согласия 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».

Согласно толкованию указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие абонента должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность обеспечивать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Согласно статье 1 Федерального закона «О рекламе» одной из его целей является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы.

С целью защиты интересов граждан законодатель, учитывая желание рекламодателей использовать сети электросвязи для распространения рекламы, а также права и интересы граждан, дал абонентам (адресатам) возможность самим выбирать от каких лиц они готовы получать рекламную информацию подобным образом.

С целью закрепления в части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» обязанности рекламодателя получать предварительное согласие абонентов на получение рекламы является защита граждан от поступления на их телефонные номера, адреса электронной почты нежелательных рекламных телефонных звонков и сообщений (смс, мессенджеры).

асно поступившему заявлению физического лица, владельца телефонного номера +7, асие на получение рекламы он не давал. Доказательств обратного в материалах дела едставлено.

занность рекламораспространителя предварительно получить согласие абонента на чение рекламы предполагает совершение им действий, направленных на получение асия абонента, до начала распространения рекламы по сетям электросвязи, т.е. в ае с распространением рекламы посредством телефонного звонка до поступления фонного звонка на телефонный номер абонента.

им образом, в полной мере реализуется цель законодателя оградить абонентов от элательных звонков, осуществляемых в рекламных целях, в целом, а не только от ьнейшего прослушивания рекламной информации после выражения отказа.

е того, распространение рекламной информации посредством сетей электросвязи эфонного звонка) предполагает со стороны рекламораспространителя определение ьентов, которым должен быть совершен телефонный звонок.

этом, исходя из части 1 статьи 18 Закона о рекламе согласие на получение рекламы ьно быть получено именно от абонента телефонного номера.

асно пункту 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» ьентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании х услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода ьтификации.

асно пункту 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» ьылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее – рассылка) должна ьствляться при условии получения предварительного согласия абонента, ьженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого ьента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение ьылки.

е того, как было указано выше, согласие абонента должно быть выражено в форме, ьточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение амы от конкретного рекламораспространителя.

ассматриваемом случае рекламораспространитель не имел предварительного асия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

иатором звонка с предложением услуг АО «Альфа-Банк» на номер Заявителя без его ьварительного согласия является АО «Альфа-Банк», что подтверждается ьдлежностью телефонных номеров +7, +7, +7, +7 (договоры об оказании услуг связи), ьений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления звонков от отправителя: +7, +7, +7, +7, в Пензенском УФАС ии сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ьментов, материалов, указывающих, что АО «Альфа-Банк» приняты достаточные меры по ьюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «екламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7,

женским УФАС России при рассмотрении дела не получено, АО «Альфа-Банк» не представлено.

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

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 данного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

данные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях АО «Альфа-Банк», распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателем является АО «Альфа-Банк».

Таким образом, распространение 15.02.2023 в 13:31, 17.02.2023 в 09:26, 20.03.2023 в 10:26, 22.03.2023 в 12:02 посредством телефонных звонков, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступивших с номеров: +7, +7, +7, +7 с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

Исходя из вышеизложенного и основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия пришла к выводу, что АО «Альфа-Банк» нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 1 Закона о рекламе, целями данного закона являются развитие торговли товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно статье 33 Закона о рекламе предусмотрены полномочия антимонопольного органа осуществлять государственный надзор в сфере рекламы, в частности, направлять рекламодателям, рекламодателям, рекламопроизводителям предписания для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В письменных пояснениях АО «Альфа-Банк» следует, что номер телефона заявителя (+7) внесен в стоп-лист по исходящим коммуникациям Банка.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу предписание АО «Альфа-Банк» не выдавать.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Основываясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия приходит к выводу, что АО «Альфа-Банк» нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу услуг АО «Альфа-Банк» (предложение по открытию и обслуживанию расчетного счета), распространяемую 15.02.2023 в 13:31, 17.02.2023 в 09:26, 18.02.2023 в 10:26, 25.02.2023 в 12:02 АО «Альфа-Банк» по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента Л. на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

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

Предписание изготовлено в полном объеме 17 мая 2023 года.

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