

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №054/05/18-167/2021

«09» апреля 2021 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

...

рассмотрев дело № 054/05/18-167/2021, возбужденное по факту распространения 01.11.2020 сообщения рекламного характера на номер заявителя <...>, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие: заявителя – физическое лицо (не явился);

в присутствии лица,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 21733э от 03.12.2020г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс-сообщения 01.11.2020 в 11:12 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: Gazprombank, следующего содержания: «<...>! Оформите кредит наличными от Газпромбанка без визита в офис: ставка от 5,9% годовых на сумму до 5 млн руб. Подробнее gazprombank.ru/ccash Банк ГПБ (АО). Не оферта».

По указанному факту возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, полученная заявителем посредством смс-сообщения является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступает кредит наличными.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл», буквенный идентификатор отправителя «Gazprombank» принадлежит ООО «СМС Трафик», исходя из изложенного рекламодателем рассматриваемой информации является ООО «СМС Трафик» (115230, г.Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д.20а, стр.4, подъезд 1, этаж 2, пом.2).

В адрес ООО «СМС Трафик» Новосибирским УФАС России направлялся запрос о предоставлении информации.

16.02.2021г. в ответ на Определение о возбуждении дела от 03.02.2021г. ООО «СМС Трафик» представлен отзыв (вх. № 2340э), в соответствии с которым согласно договору о предоставлении услуг телематической связи №248/10 от 15.09.2011г., заключенному между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и АО «Газпромбанк» (Заказчик), Исполнитель по заданию Заказчика оказывает последнему услугу «Отсылка SMS».

Для оказания услуг по договору Исполнитель использует свой программно-аппаратный комплекс (Систему). Под Системой в силу договора понимается принадлежащий Исполнителю комплекс оборудования и программного обеспечения, который позволяет обрабатывать сообщения.

Характер работы с ним предполагает, что Исполнитель организует доступ к сервису посредством установки программного обеспечения на устройства Заказчика или предоставляет ему доступ через защищенный канал к закрытой

части сайта.

Комплекс оборудования и программного обеспечения, являющийся ноу-хау Исполнителя и охраняющийся в режиме коммерческой тайны, позволяет Заказчику самостоятельно формировать текст сообщения, следить за доставкой сообщений и работать с базой для отправки.

Текст, определяемый Заказчиком, доводится до операторов в автоматическом порядке, без изменений и просмотра со стороны Исполнителя. Сообщение не проходит никаких процедур утверждения, согласования с Исполнителем, так как Исполнитель только предоставляет доступ к Системе.

АО «Газпромбанк» в ответ на запрос Новосибирского УФАС России сообщило (вх. №1430 от 01.02.2021г.), что смс-сообщение, направленное 01.11.2020 в 11:12 было направлено банком.

По факту поступления запроса банком была проведена проверка, в ходе которой установлено, что смс-сообщение было направлено на номер телефона вследствие технического сбоя в автоматизированной системе банка, при этом согласие на получение смс-сообщений с целью продвижения банком продуктов и услуг заявителем в банк не предоставлялось.

В ответ на Определение о возбуждении дела № 054/05/18-167/2021 от 03.02.2021 АО «Газпромбанк» сообщило, что обращение заявителя в банк с просьбой исключить его из списка получателей рекламных рассылок было обработано банком 27.10.2020, при этом, фактически, в силу маршрута загрузки данных, данные об отзыве согласия стали доступны 31.10.2020, что подтверждается скриншотом.

Также Общество указало, что номер заявителя <...> добавлен в стоп-лист, что подтверждается служебной запиской № 291-4/8969 от 19.10.2020г.

Рассмотрев данные доводы, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

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 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.

Указанное сообщение является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступает кредит наличными.

При отправлении сообщения рекламного характера на номер заявителя <...> у АО «Газпромбанк» отсутствовало согласие данного абонента на распространение информации рекламного характера, что является нарушением указанной нормы ст. 18 Закона «О рекламе». При наличии возможности Обществом не было предпринято достаточных действий по недопущению распространения рекламы на номер заявителя <...>.

Таким образом, АО «Газпромбанк» нарушило требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Принимая во внимание, что в настоящее время АО «Газпромбанк» внесло номер заявителя <...> в стоп-лист sms-рассылки, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя стороны, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на абонентский номер: <...>, путем sms-сообщения 01.11.2020 в 11:12 от отправителя: Gazprombank, следующего содержания: «<...>! Оформите кредит наличными от Газпромбанка без визита в офис: ставка от 5,9% годовых на сумму до 5 млн руб. Подробнее gazprombank.ru/ccash Банк ГПБ (АО). Не оферта» ненадлежащей рекламой,

а АО «Газпромбанк» (ИНН 7744001497, ОГРН 1027700167110) нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2. Не выдавать АО «Газпромбанк» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «22» апреля 2021г.

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

