

АО «МегаЛабс»

<...>

ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк»

<...>

<...>

Заявителю

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу №022/05/18-880/2020

25 ноября 2020г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель председателя Комиссии, начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы ,

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев материалы дела №022/05/18-880/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламной информации на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения без предварительного согласия, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя – АО «МегаЛабс» <...>

заинтересованного лица – ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» <...>

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-880/2020 возбуждено по факту поступления на мобильный телефон заявителя <...> смс-сообщения с нежелательной рекламой финансовой услуги следующего характера: «Карта с большим лимитом, 0% до 120 дней, до 10%КБ 88007750300 АТБ (ПАО)». Смс-сообщение поступило 15.10.2020г. в 13:45 от

отправителя, имеющего буквенное обозначение «АТВ», как указывает заявитель без предварительного согласия на получение рекламы.

Усмотрев в рассматриваемой рекламе признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», антимонопольным органом 26.10.2020г. возбуждено производство по настоящему делу. Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано АО «МегаЛабс», заинтересованное лицо – ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» (далее ПАО «АТБ»). Рассмотрение дела назначено на 25.11.2020г.

В указанную дату заявитель и представители АО «МегаЛабс», ПАО «АТБ» на рассмотрение дела не явились, о дате и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила) не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании. АО «МегаЛабс», ПАО «Азиатско-Тихоокеанский Банк» представлены письменные пояснения и документы, запрашиваемые определением от 26.10.2020г. антимонопольным органом.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителя АО «МегаЛабс», ПАО «АТБ» и заявителя.

ПАО «АТБ» во исполнение определения о возбуждении дела представлены письменные пояснения, согласно которым утверждение заявителя о том, что реклама была направлена без его предварительного согласия на ее получение, является ложным.

11.03.2019г. от <...> в ПАО «АТБ» поступило заявление на банковское обслуживание и предоставление иных услуг в ПАО «АТБ». При заполнении заявления в качестве мобильного номера телефона для связи указан номер <...>.

На основании абз. г) п. 4.3 заявления, заявитель дает согласие Банку на получение рекламы, иной информации от Банка, в том числе посредством сетей электросвязи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, пр. видов связи) в форме СМС-сообщений, голосового сообщения, сообщения по электронной почте, пр.

Отказ от заключения каких-либо договоров/оказания заявителю какой-либо услуги, совершения какого-либо действия, <...>., согласно п. 4.6 заявления, не выражен и на основании изложенного, смс-сообщение с рекламной информацией было направлено <...>. 15.10.2020г. в соответствии с его письменным согласием.

Отправка спорного смс-сообщения осуществляется от имени отправителя «АТВ», которое принадлежит Банку на основании договора с ООО «СМС Трафик» № <...> от 01.08.2020г.

По информации, предоставленной ПАО «Мегафон», 15.10.2020 г. в 13:45 оборудованием Оператора зафиксировано отправление на номер <...> смс-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение «АТВ», выделенное АО «МегаЛабс». Отправка указанного смс-сообщения осуществлена на Базе Абонентов Партнера.

Абонентский номер <...> выделен юридическому лицу – АО «МегаЛабс» (<...>) на основании договора на оказание услуг связи №РМИ-МГФ 01022020 от 01.02.2020г.

Согласно п.3.6 договора в случае размещения рекламно-информационных материалов среди Абонентов из Базы Абонентов Партнера Партнер обязуется до размещения рекламно-информационных материалов получить согласие Абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных (в случае использования в рекламно-информационных материалах).

В соответствии с п.4.7 договора Партнер при размещении рекламно-информационных материалов среди Абонентов из Базы Абонентов Партнера гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких Абонентов на получение рекламы.

По информации, предоставленной АО «МегаЛабс», рассылка спорного рекламного смс-сообщения осуществлялась ООО «СМС Трафик» в рамках договора №ДМИ-СМСТРФК-01072016 от 01.07.2016, по которому Общество оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов Клиентов ООО «СМС Трафик».

Согласно условиям Договора ООО «СМС Трафик» при рассылке сообщений по базе ООО «СМС Трафик» обязуется получить согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 Договора).

Комиссия, изучив документы и материалы, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела на абонентский номер заявителя <...> поступило смс-сообщение с нежелательной рекламой финансовой услуги следующего характера: «Карта с большим лимитом, 0% до 120 дней, до 10%КБ 88007750300 АТБ (ПАО)».

Заявителем представлен скриншот экрана телефона с рекламной информацией: «Карта с большим лимитом, 0% до 120 дней, до 10%КБ 88007750300 АТБ (ПАО)».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к

оказываемой финансовой услуге, а именно получению карты с большим лимитом, 0% до 120 дней, до 10%КБ.

Финансовой услугой, в соответствии с законодательством Российской Федерации, признается банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств физических и юридических лиц.

Согласно 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.

В соответствии с п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ 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.

По информации, предоставленной ПАО «АТБ» следует, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено Банком в рамках рекламной кампании по привлечению клиентов Банка на кредитование. Отправка смс-сообщения осуществляется от имени отправителя «АТБ».

В материалы дела ПАО «АТБ» представлено заявление <...>, в котором имеется согласие на получение от Банка рекламной информации по почте и по сетям электросвязи (в том числе по телефону, мобильной связи и электронной почте) пункт 4.3 Заявления. Отказа от заключения каких-либо договоров/оказания заявителю какой-либо услуги, совершения какого-либо действия не поступало от заявителя (п.4.6 Заявления).

Заявление подписано личной подписью с указанием паспортных данных <...>.

Между ПАО «АТБ» и ООО «СМС Трафик» заключен договор №165/20 от 01.08.2020г., таким образом, отправка спорного смс-сообщения осуществляется от имени отправителя «АТБ», которое принадлежит Банку.

Таким образом, абонент, которому принадлежит номер <...>, дал согласие на получение рекламной информации от ПАО «АТБ» на свой мобильный телефон.

С учетом изложенного, факт нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» в действиях АО «МегаЛабс», ПАО «АТБ», ООО «СМС Трафик» не подтвердился.

Согласно абзацу а) п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 года N 508, производство по делу может быть прекращено в случае

неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, на основании изложенного и руководствуясь абз. а) п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и в соответствии с пунктом 3.57 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12, Комиссия УФАС по Алтайскому краю

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу №022/05/18-880/2020 в отношении – АО «МегаЛабс» (ИНН 7713556058), прекратить, в связи с отсутствием в его действиях нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

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

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>