

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/05/18-1146/2023

«13» июля 2023 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: <...>

рассмотрев дело № 054/05/18-1146/2023, возбужденное по факту распространения рекламной информации посредством смс-сообщений на номер телефона заявителя +7905-992-43-52 от отправителя: URALSIB, с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)

в присутствии: заявителя – <...> ,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: представителя ПАО «БАНК УРАЛСИБ» – <...> ,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 6824/23 от 17.04.2023г.) о нарушении Закона «О рекламе при распространении рекламы посредством смс-сообщения. 06.04.2023 в 11:43 на номер телефона заявителя +7905-992-43-52 от отправителя: URALSIB, поступило сообщение следующего содержания: «Ставки еще ниже: от 4%! Одобрено 328000р, получить uralsib.ru/s/app».

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

Согласно 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.

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.

Рассматриваемая информация является рекламой, т.к. привлекает внимание к объекту рекламирования: услуге по предоставлению денежных средств при определенных условиях.

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.

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

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

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

В соответствии с информацией (вх. 8616-ЭП/23 от 15.05.2023г.) ПАО «Мегафон», 06.04.2023г. в 11:43 сертифицированным оборудованием ПАО «Мегафон» зафиксировано отправление на номер +7905-992-43-52 смс-сообщения от отправителя, имеющего обозначение «URALSIB». Отправка указанного смс-сообщения осуществлена абонентом ПАО «Мегафон» - АО «Загрузка».

АО «Загрузка» представило пояснения (вх. № 9580-ЭП/23 от 29.05.2023г.), согласно которым рассылка смс-сообщения осуществлялась в рамках исполнения договора №СМС-29/22 от 13.12.2022г. между АО «Загрузка» и ПАО «БАНК УРАЛСИБ» (далее – Договор).

АО «Загрузка» не участвует в формировании смс-сообщения и круга получателей, не определяет дату и время рассылки, а выполняет только технологическую функцию по передаче сообщений через свою коммуникационную платформу от ПАО «БАНК УРАЛСИБ» оператору. АО «Загрузка» не обладает техническим оборудованием для непосредственной передачи сообщений на номера абонентов, минуя оператора. При этом инициатором рассылки является ПАО «БАНК УРАЛСИБ».

В соответствии с пояснениями (вх. № 8809/23 от 16.05.2023г.) ПАО «БАНК УРАЛСИБ», смс-сообщение клиенту направилось на основании наличия согласия в рамках договора №6188920 (договор на текущий счет для дебетовой карты – дата открытия 05.05.2010г., дата закрытия 11.11.2013).

При этом, Общество сообщает, что документы, подтверждающие наличие письменного согласия абонента Колбаско <...> не найдены.

Банк исходит из того, что направленное конкретно абоненту <...> смс-сообщение это не реклама, а сообщение конкретному лицу, содержащее справочно-информационные сведения. Смс-сообщение от Банка уведомили/известили Колбаско <...> о возможности получения кредита в сумме 328 000 рублей.

По мнению ПАО «БАНК УРАЛСИБ», направленное Банком на номер телефона Колбаско <...> смс-сообщение по своей сути и перечню предусмотренных в законе признаков (ч.1 ст.3 Закона «О рекламе») – не является рекламой, а является «Сведением уведомительного характера».

Данная позиция не принимается Комиссией Новосибирского УФАС России на основании следующего.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама - это 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 данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, в том числе если она направляется по конкретному адресному списку.

При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг лиц оценивается, исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 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.

Таким образом, квалификация информации как рекламы либо иного рода информации зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации.

Рассматриваемая информация направлялась посредством смс-сообщения и содержала следующую информацию: *«Ставки еще ниже: от 4%! Одобрено 328000р, получить uralsib.ru/s/app».*

Данная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию. Следовательно, направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Если информация отвечает признакам рекламы и, имея некую целевую аудиторию

(например, клиенты компании, зрители телеканала, прохожие определенной территории), формирует интерес у неопределенного круга лиц, соответственно, выходит за пределы своей целевой аудитории, такая информация является рекламой и подпадает под регулирование Закона «О рекламе». Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой.

Таким образом, материалами дела подтвержден факт нарушения ПАО «БАНК УРАЛСИБ» ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

ПАО «БАНК УРАЛСИБ» сообщило, что в настоящее время направление смс-сообщений Колбаско И.Р. не осуществляется (телефон поставлен в стоп-лист).

Заявитель на заседании Комиссии подтвердил, что больше на его номер телефона не поступало смс-сообщений от ПАО «БАНК УРАЛСИБ».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Распространение ненадлежащей рекламы не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 рекламу, распространенную посредством смс-сообщения: 06.04.2023 в 11:43 на номер телефона заявителя +7905-992-43-52 от отправителя: URALSIB, следующего содержания: «Ставки еще ниже: от 4%! Одобрено 328000р, получить uralsib.ru/s/app» ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».
2. Признать ПАО «БАНК УРАЛСИБ» (ИНН 0274062111, ОГРН 1020280000190) нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».
2. Не выдавать ПАО «БАНК УРАЛСИБ» 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 «24» июля 2023г.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

