

Председатель Комиссии антимонопольной службы по Республике Татарстан, по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, <...> – (должностное лицо);, рассмотрев материалы дела в отношении ПАО «Промсвязьбанк» (ОГРН: 1027739019142, ИНН: 7744000912, место нахождения: 109052, г. Москва, ул.Смирновская, д.10, стр. 22) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения частей 1 и 2 статьи 18, части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В Управлении на рассмотрение поступило обращение гражданина <...> –(физическое лицо) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без согласия абонента с номера телефона <...> на номер телефона <...> с текстом: «Алло! Новый эквайринг для бизнеса со ставкой 1 процент от ОСБ. Нажмите 1, чтобы подключить», что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно на номер телефона <...>, 30 июня 2021 года в 14 часов 39 минут поступил звонок рекламного характера. Данный звонок был совершен путем автоматического дозванивания.

Объектом рекламирования являются – банковские услуги(1).

Звонок рекламного характера поступил с номера <...>.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Номер телефона <...> принадлежит сотовому оператору ПАО «Вымпелком».

В целях установления владельца номера с которого был произведен звонок рекламного характера, Управлением в адрес ПАО «Вымпелком» был направлен запрос.

Исходя из ответа ПАО «Вымпелком», Управлением установлено, что номер телефона, принадлежит ПАО «Промсвязьбанк» (ОГРН: 1027739019142, ИНН: 7744000912, место нахождения: 109052, г. Москва, ул.Смирновская, д.10, стр. 22).

В связи с чем, в адрес ПАО «Промсвязьбанк» был направлен запрос с целью установления лица, которым был осуществлен звонок рекламного характера с номера телефона <...>.

Исходя из ответа ПАО «Промсвязьбанк» следует, что в соответствии с агентским договором от 02.10.2019, заключенным между Банком и ИП Вершининым А.О. (далее – Партнер) Заявитель был привлечен для заключения с Банком договора комплексного банковского обслуживания (далее – Договор).

В соответствии с Договором Партнер гарантирует получение согласия привлеченных им лиц на получение информационных рассылок, в том числе посредством

использования телефонных звонков.

Заявитель был привлечен Партнером, а именно путем оформления заявки на открытие счета в банке. Заявка формируется потенциальным клиентом самостоятельно на сайте Банка, при этом потенциальный клиент дает согласие на обработку персональных данных, в том числе, путем рассылок рекламного характера. При этом, Заявитель с заявлением о прекращении осуществления взаимодействия, в том числе рекламного характера, в Банк не обращался.

Кроме того, из ответа ПАО «Промсвязьбанк» следует, что текст рекламных звонков формируется ответственным подразделением Банка.

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 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.

При этом, в соответствии с частью 2 статьи 18 Закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

В соответствии с частью 1 статьи 28 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).

Кроме того, согласно пункту 2 части 2 статьи 28 реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило

соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2006 №152-ФЗ «О персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, а также в целях политической агитации допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных. Указанная обработка персональных данных признается осуществляемой без предварительного согласия субъекта персональных данных, если оператор не докажет, что такое согласие было получено.

Системный анализ приведенных норм позволяет сделать вывод о том, что использование оператором персональных данных физического лица, независимо от источников их получения, в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с ним посредством связи допускается только после получения согласия субъекта персональных данных (физического лица).

В представленных ПАО «Промсвязьбанк» материалах отсутствуют доказательства, свидетельствующие о наличии действий Заявителя либо иных лиц, связанных с оформлением заявки (техническая информация сайта) и его идентификации (верификации). Представленный скриншот, обозначенный как согласие на обработку персональных данных клиентов – физических лиц, не является надлежащим и достаточным для выводов о совершенных действиях по оформлению заявки на сайте. Указанные документы, в отсутствие доказательств, подтверждающих действие заявителя (либо иных третьих лиц) по оформлению заявки от имени заявителя, являются односторонне составленными документами, которые, при условии отрицания второй стороной участия при оформлении (составлении) таких документов, подлежат критической оценке.

При таких обстоятельствах Управлением с достоверностью не установлено, что ПАО «Промсвязьбанк» было получено согласие заявителя на получение им рекламной информации, а также факт оформления заявки заявителем (либо иным лицом) на сайте. Наличие договорных взаимоотношений между Банком и Партнером в рассматриваемом случае не имеет отношения к рассматриваемому делу, поскольку установлено, что именно ПАО «Промсвязьбанк» является – рекламодателем, рекламодателем и рекламопроизводителем.

Исходя из вышеуказанного, необходимо привлечь ПАО «Промсвязьбанк» (ОГРН: 1027739019142, ИНН: 7744000912, место нахождения: 109052, г. Москва, ул.Смирновская, д.10, стр. 22), в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения Закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Возбудить производство по делу № 016/05/28-1650/2021 по признакам нарушения частей 1 и 2 статьи 18, части 1 и пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – <...> –(физическое лицо);
- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ПАО «Промсвязьбанк» (ОГРН: 1027739019142, ИНН: 7744000912, место нахождения: 109052, г. Москва, ул.Смирновская, д.10, стр. 22);
- лицом, располагающим сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – ИП Вершинин А.О. (ИНН 667222929866).

Назначить дело № 016/05/28-1650/2021 к рассмотрению на 29 сентября 2021г. в 14 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

4. ПАО «Промсвязьбанк» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту <...>) согласно следующему перечню:

Письменные пояснения относительно распространения информации рекламного характера путем автоматического дозвона и без указания лица, оказывающего услуги (в рассматриваемом случае услуги Эквайринга для бизнеса).

Копии документов, которыми установлены условия предоставления услуги Эквайринга для бизнеса под 1%, действующие на дату совершения звонка Заявителю (со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью).

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

5. ИП Вершинину А.О. в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту <...>) согласно следующему перечню:

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

В случае, если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч

до пятисот тысяч рублей.

Явка лиц, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) Управление рекомендует представлять свои интересы путем направления письменных пояснений, без непосредственного присутствия (по возможности) на заседании, либо подключением к TrueConf. В случае принятия решения о явке на заседание Комиссии просим обязательно обеспечить меры предосторожности и на заседании использовать медицинскую маску (иные средства защиты).

<...> –(должностное лицо)

(1) Эквайринг (от англ. acquire — «приобретать, получать») — это безналичная оплата товаров и услуг картой через платёжные терминалы на кассе или у курьера.