

Определение об отложении рассмотрения дела № 042/05/18-225/2024

Председателю правления

АО Банк ГПБ

<...>

117420, г. Москва,

ул. Намёткина, д. 16, к. 1

mailbox@gazprombank.ru

Генеральному директору

ПАО «Мегафон»

<...>

127006, г. Москва,

Оружейный пер., 41

info@megafon.ru

Заявителю электронно

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-225/2024

«21» марта 2024г. г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

<...>

-

заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

<...>

-

начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...>

-

ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-225/2024, возбужденное в отношении «Газпромбанк» (акционерного общества) (юридический адрес: 117420, г. Москва, ул. Намёткина, д. 16, к. 1, ОГРН: 1027700167110, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, ИНН: 7744001497, КПП: 772801001, далее - «Банк ГПБ (АО)») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России от физического лица (далее - Заявитель) поступило обращение (исх. от 16.01.2024 б/н), перенаправленное Управлением Роскомнадзора по Кемеровской области-Кузбассу (исх. от 19.01.2024 № 626-05/42, вх. от 26.01.2024 № 822/24), а также аналогичное обращение, перенаправленное ФАС России (исх. от 09.02.2024 № 08/10393/24, вх. от 12.02.2024 № 1503-ЭП/24) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении информации рекламного характера от «GAZPROMBANK» посредством смс-сообщений на

абонентский номер <...> Заявителя без его согласия следующего содержания:

16.07.2023 10:14 «Оформите кредит наличными, не выходя из дома! Условия и заявка на gpb.ru/~creditgpb1 Банк ГПБ (АО). Не оферта.»;

02.12.2023 10:12 Оформите кредит наличными в Газпромбанке: нужен только паспорт, получение в день одобрения! s.gpb.ru/m/oxO8vuto5 Банк ГПБ (АО). Не оферта.»;

11.01.2024 19:42 «Оформите кредит наличными в Газпромбанке: нужен только паспорт, получение в день одобрения! s.gpb.ru/m/oxO8vuto5 Банк ГПБ (АО). Не оферта.».

Поступление смс-сообщений подтверждено представленными Заявителем скриншотами.

Также заявителем представлено согласие на обработку персональных данных с целью предоставления рекламной информации об услугах и продуктах Банка ГПБ (АО), в том числе информации в целях улучшения качества обслуживания клиентов от 28.06.2023, из которого следует, что клиент согласен на:

получение рекламы Банка и его партнеров по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, по электронной почте, с использованием указанных в Заявлении на предоставление комплексного банковского обслуживания номеров телефонов (для направления SMS-сообщений, Push-уведомлений сообщений в мессенджерах (Viber, WhatsApp и иных приложениях, передающих и принимающих информацию с использованием сетей электросвязи), звонков по телефону) и адреса электронной почты (для направления сообщений по электронной почте) поставлена галочка в поле НЕ СОГЛАСЕН;

обработку персональных данных, указанных в настоящем согласии, в целях продвижения на рынке услуг Банка и его партнеров путем осуществления с клиентом прямых контактов с помощью средств связи с использованием указанных в Заявлении на предоставление комплексного банковского обслуживания номеров телефонов (для направления SMS-сообщений, Push-уведомлений сообщений в мессенджерах (Viber, WhatsApp и иных приложениях, передающих и принимающих информацию с использованием сетей электросвязи), звонков по телефону) и адреса электронной почты (для направления сообщений по электронной почте) поставлена галочка в поле НЕ СОГЛАСЕН.

Также из обращения следует, что Заявитель дважды обращался в Банк ГПБ (АО) с просьбой удалить номер телефона <...> из базы рассылок. От Банк ГПБ (АО) client_support@gazprombank.ru в адрес Заявителя поступили ответы с текстом следующего содержания:

-20.07.2023 «<...>, добрый день! Обращение № 1334120 рассмотрено. Сообщаем, что Ваш номер телефона в ближайшее время будет исключен из списков получателей рекламных рассылок. С уважением, Газпромбанк»;

-04.12.2023 «<...>, обращение № 1530430 рассмотрено. Сообщаем, что Ваш номер телефона в ближайшее время будет исключен из списков получателей рекламных рассылок. Газпромбанк

Пожалуйста, не отвечайте на данное сообщение, оно отправлено автоматически!» (скриншоты ответов представлены Заявителем).

В целях рассмотрения данного обращения Кемеровским УФАС России был направлен запрос Заявителю со сроком предоставления информации не позднее 05.02.2024 (исх. от 30.01.2024 № ТМ/768/24), а также в адрес ПАО «МегаФон» со сроком предоставления информации не позднее 12.02.2024 (исх. от 02.02.2024 № ТМ/920/24).

02.02.2024 в адрес Кемеровского УФАС России поступил от Заявителя ответ (исх. от 01.02.2024 № б/н, вх. № 1098-ЭП/23) на запрос (исх. от 30.01.2024 № ТМ/768/24), из которого следует, что:

Поступление смс-сообщений на абонентский номер Заявителя подтверждается представленными детализациями оказанных услуг по абонентскому номеру <...> Заявителя за 02.12.2023 10:12 и за 11.01.2024 19:42.

Представлен договор об оказании услуг № GF0232471857 от 22.04.2022 по абонентскому номеру 8-999-649-5999, заключенный Заявителем с ПАО «МегаФон», согласно которому абонент согласен (если не указано другое) на получение рекламы при использовании Услуг и использование сведений о нем согласно пункту 14.14.2 Условий оказания услуг связи ПАО «МегаФон» (далее – Условия) не поставил галочку в поле НЕ СОГЛАСЕН.

Также представлено заявление о расторжение договора комплексного обслуживания от 25.08.2023 с Газпромбанком, в котором, поставлена галочка в поле прошу расторгнуть Договор дистанционного банковского обслуживания, а также указано, что договор комплексного обслуживания может быть расторгнут после расторжения всех заключенных в его рамках договоров и прекращения использования всех банковских продуктов.

13.02.2024 в адрес Кемеровского УФАС России от ПАО «МегаФон» поступили следующие сведения (исх. от 12.02.2024 № 5/7-LASB-Исх-00424/24, вх. № 1569-ЭП/24):

-ходатайство о продлении срока предоставления информации по запросу (исх. от 02.02.2024 № ТМ/920/24), данное ходатайство Кемеровским УФАС России было удовлетворено;

-письменные пояснения, из которых следует, что абонентский номер <...> выделен Заявителю на основании договора на оказание услуг связи № GF0232471857 от 22.04.2022, который действует по настоящее время (договор не представлен).

Также ПАО «МегаФон» были представлены детализации оказанных услуг по абонентскому номеру <...> Заявителя, согласно которым подтверждено наличие поступивших смс-сообщений от «GAZPROMBANK» за указанные в обращении даты (02.12.2023 10:12, 11.01.2024 19:42).

16.02.2024 в адрес Кемеровского УФАС России поступил от ПАО «МегаФон» ответ (исх. от 16.02.2024 № 5/7-LASB-Исх-00500/24, вх. № 1769-ЭП/24) на запрос (исх. от 02.02.2024 № ТМ/920/24). Из данного ответа следует, что 16.07.2023 10:14 поступило смс-сообщение от «GAZPROMBANK» на абонентский номер <...> Заявителя (подтверждено представленной детализацией оказанных услуг);

Согласно письменным пояснениям отправка смс-сообщений (16.07.2023 10:14; 02.12.2023 10:12; 11.01.2024 19:42) на абонентский номер <...> Заявителя осуществлена Банком ГПБ (АО) (Заказчик) на основании заключенного с ПАО «МегаФон» (Оператор) договора об оказании услуги связи № 2986 от 02.04.2014 и дополнительного соглашения об оказании услуги «Мегафон Хаб» № 1 от 24.04.2023, данная отправка была осуществлена по базе абонентов/пользователей Заказчика (Банк ГПБ (АО)).

В соответствии с дополнительным соглашением об оказании услуги «МегаФон Хаб» № 1 от 24.04.2023 к договору об оказании услуг связи № 2986 от 02.04.2014 Оператор оказывает Заказчику услуги по размещению посредством каналов коммуникации рекламно-информационных материалов (далее – РИМ) Заказчика (Клиента Заказчика) среди пользователей, а также по предоставлению доступа к интерфейсу и поддержке функционирования интерфейса. При взаимодействии с партнерами/иными операторами связи граница ответственности Оператора при оказании услуг фиксируется оборудованием оператора в момент отправки РИМ до оборудования иного оператора связи/партнера.

В соответствии с пунктом 3.9 дополнительного соглашения Заказчик до направления РИМ обязан получить предварительное согласие Конечного получателя на получение РИМ, согласие должно соответствовать требованиям, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации, в форме достаточной для идентификации Конечного получателя и подтверждения его волеизъявления на получение РИМ.

Заказчик гарантирует соответствие размещаемых РИМ требованиям Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», иным требованиям законодательства РФ (пункт 3.5 дополнительного соглашения).

Оператор не несет ответственности за содержание РИМ, не осуществляет постоянный мониторинг (премодерацию) РИМ, размещаемых Заказчиком посредством интерфейса, а также не несет ответственности за наличие согласия пользователей на получение рекламы при размещении РИМ среди пользователей из базы Заказчика.

Информация о наличии согласия абонента <...> на получение рекламы от отправителя «Gazprombank» может быть получена у заказчика рассылки Банка ГПБ (АО) (рекламораспространителя).

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы, то есть действия такого лица должны быть направлены на достижение целей рекламирования какого-либо объекта.

Оказывая услугу по передаче коротких текстовых сообщений в рамках договора об оказании услуг связи, ПАО «МегаФон» осуществляет только передачу получателю информации, сформированной Заказчиком (клиентом Заказчика), имея целью не распространение рекламы, а оказание услуг связи.

Распространителем рекламы в данном случае является Заказчик или третье лицо, рассылку чьих материалов он заказывает, то есть лицо, определяющее объект рекламирования, круг получателей рекламы и использующее для

распространения рекламы услуги связи, оказываемые ПАО «МегаФон».

В случае размещения РИМ среди абонентов из базы Заказчика Заказчик обязан по требованию Оператора предоставить согласие пользователя на получение рекламы в течение 5 рабочих дней (пункт 3.10 дополнительного соглашения).

ПАО «МегаФон» у Банка ГПБ (АО) было запрошено согласие абонента на получение рекламы, однако на момент подготовки ответа, сведений от Банка ГПБ (АО) не поступило.

ПАО «МегаФон» были приняты все зависящие от него меры по соблюдению контрагентами требований законодательства, в том числе в договоре с Заказчиком предусмотрены вышеуказанные обязательства Заказчика и меры ответственности за их неисполнение. ПАО «МегаФон» не может предвидеть, что Заказчиком и/или его клиентами будут нарушаться положения договора, а также законодательства в сфере рекламы и связи, и исходит из презумпции добросовестности участников гражданского оборота.

Анализ представленных документов в адрес Кемеровского УФАС России в рамках рассмотрения данного обращения позволил установить, что абонентский номер <...> выделен Заявителю на основании договора на оказание услуг связи № GF0232471857 от 22.04.2022, который действует по настоящее время, заключенный между Заявителем и ПАО «МегаФон».

Согласно скриншотам Заявителя, а также детализациям оказанных услуг по абонентскому номеру <...> Заявителя, поступление смс-сообщений (16.07.2023 10:14; 02.12.2023 10:12; 11.01.2024 19:42) от «GAZPROMBANK» подтверждено.

Отправление смс-сообщений (16.07.2023 10:14; 02.12.2023 10:12; 11.01.2024 19:42) на абонентский номер <...> Заявителя осуществлена Банком ГПБ (АО) (Заказчик) на основании заключенного с ПАО «МегаФон» (Оператор) договора об оказании услуги связи № 2986 от 02.04.2014 и дополнительного соглашения об оказании услуги «Мегафон Хаб» № 1 от 24.04.2023, данная отправка была осуществлена по базе абонентов/пользователей Заказчика (Банк ГПБ (АО)), согласно ответу ПАО «Мегафон» исх. от 16.02.2024 № 5/7-LASB-Исх-00500/24, вх. от 16.02.2024 № 1769-ЭП/24.

Из согласия на обработку персональных данных с целью предоставления рекламной информации об услугах и продуктах Банка ГПБ (АО), в том числе информации в целях улучшения качества обслуживания клиентов от 28.06.2023, следует, что клиент (Заявитель) поставил галочку в поле НЕ СОГЛАСЕН на: получение рекламы Банка и его партнеров по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, по электронной почте, с использованием указанных в Заявлении на предоставление комплексного банковского обслуживания номеров телефонов (для направления SMS-сообщений, Push-уведомлений сообщений в мессенджерах (Viber, WhatsApp и иных приложениях, передающих и принимающих информацию с использованием сетей электросвязи), звонков по телефону) и адреса электронной почты (для направления сообщений по электронной почте).

Также Заявитель дважды обращался в Банк ГПБ (АО) с просьбой удалить номер телефона <...> из базы рассылок. От Банка ГПБ (АО) client_support@gazprombank.ru в адрес Заявителя поступили ответы 20.07.2023, 04.12.2023 с текстом следующего

содержания: «<...>, добрый день! Ваш номер телефона в ближайшее время будет исключен из списков получателей рекламных рассылок. С уважением, Газпромбанк».

Кемеровским УФАС России установлено, что из Дополнительного соглашения об оказании услуги «МегаФон Хаб» № 1 от 24.04.2023 к Договору об оказании услуг связи от 02.04.2014 № 2986, на которое ссылается ПАО «МегаФон», следует:

Канал коммуникации - способ (тип) размещения РИМ среди Конечных получателей, предоставивших согласие на получение РИМ: SMS(MMS) сообщение, направленное Абонентам группы ПАО «МегаФон» (РИМ.МФ), SMS(MMS) сообщение, направленное Абонентам иных операторов.

Конечный получатель - физическое или юридическое лицо, являющееся Абонентом (пользователем) Оператора или иного оператора связи России, Пользователем сервисов/услуг Партнера/Корпоративного клиента, получающее/отправляющее информацию с помощью Каналов коммуникации от/к Корпоративного клиента/Корпоративному клиенту в рамках Услуги.

Корпоративный клиент - Клиент Оператора, являющийся юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, заключивший с Оператором договор, на основании которого ему выделен Технологический идентификатор.

Технологический идентификатор - уникальный код идентификации Корпоративного клиента, предназначенный исключительно для технологических (служебных) функций по учету тарификации Услуги в информационно-биллинговой системе Оператора.

Оператор - ПАО «МегаФон», в том числе Столичный филиал, Центральный филиал, Северо-Западный филиал, Поволжский филиал, Кавказский филиал, Уральский филиал, Сибирский филиал, Дальневосточный филиал.

Рекламное SMS-сообщение - текст SMS-сообщения, связанный с привлечением внимания к объекту рекламирования, товарам и\или услугам Корпоративного клиента. К Рекламным SMS-сообщениям также относятся все сообщения нешаблонного типа и все входящие SMS-сообщения от Конечного получателя к Корпоративному клиенту, направленные в Интерфейс в рамках предоставления опции Отклик.

Отклик - опция Услуги, позволяющая осуществлять отправку входящих коротких текстовых SMS-сообщений от Конечного Получателя в Интерфейс Услуги. Использование опции Отклик возможно при условии наличия у Корпоративного клиента Цифрового идентификатора или абонентского номера, присвоенного Оператором Корпоративному клиенту для цели оказания опции Отклик.

Перечень Корпоративного клиента - имеющиеся у Корпоративного клиента абонентские номера Конечных получателей.

Рекламно-информационные материалы (РИМ) - сообщения, направленные на информирование о товарах, оказываемых (оказанных) услугах Корпоративного клиента (объект рекламирования), или на привлечение внимания к объекту рекламирования, предоставляемые Корпоративным клиентом, предназначенные для размещения с помощью Каналов коммуникации, включая Подпись

отправителя. В понятие Рим включаются все сообщения Корпоративного клиента, которые могут быть следующих: SMS-сообщение, MMS-сообщение.

SMS-сообщение - содержащее Рим и Индивидуальную подпись отправителя короткое текстовое сообщение, которое Корпоративный клиент желает разместить среди Конечных получателей.

Услуга «МегаФон Хаб» - комплексная услуга (далее - «Услуга»), оказываемая посредством Интерфейса путем реализации Пакетов:

- автоматическая передача SMS-сообщения (коротких текстовых сообщений) от Корпоративного клиента к Конечному получателю, предоставившему согласие на получение РИМ;

- передача SMS-сообщений от Конечного получателя к Корпоративному клиенту (Отклик).

При взаимодействии с Партнерами /иными операторами связи, граница ответственности Оператора при оказании услуг фиксируется оборудованием Оператора в момент отправки РИМ до оборудования иного оператора связи/Партнера. Услуга считается предоставленной Корпоративному клиенту в момент направления Оператором РИМ Корпоративного клиента.

На основании вышеизложенных терминов, Заявитель - Конечный получатель, Банк ГПБ (АО) - Корпоративный клиент, ПАО «МегаФон» - Оператор, смс-сообщение - Рекламно-информационные материалы (РИМ).

Согласно пункту 3.4 Условий оказания услуг «МегаФон Хаб» Оператор (ПАО «МегаФон») имеет право не принимать к размещению РИМ, незамедлительно прекращать размещение РИМ или ограничить возможность использования Корпоративным клиентом (Банк ГПБ (АО)) какой-либо Подписи отправителя если не получено либо отозвано согласие Конечного получателя на получение РИМ.

Из пункта 3.9 Условий оказания услуг «МегаФон Хаб» следует, что Корпоративный клиент (Банк ГПБ (АО)) до направления РИМ обязан получить предварительное согласие Конечного получателя на получение РИМ, согласие должно соответствовать требованиям, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации, в форме достаточной для идентификации Конечного получателя и подтверждения его волеизъявления на получение РИМ и предоставляется по требованию Оператора.

В случае размещения РИМ среди Конечных получателей из Перечня Корпоративного клиента, Корпоративный клиент обязан в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента получения требования Оператора, если иной срок не предусмотрен иным оператором связи/Партнером, предоставить документальное подтверждение предварительного согласия Конечного получателя на получение РИМ от Корпоративного клиента посредством соответствующего канала коммуникации. В случае неподтверждения либо отзыва согласия Конечного получателя на получения РИМ от Корпоративного клиента, Корпоративный клиент обязуется прекратить направление Рим такому Конечному получателю, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо об отзыве согласия Корпоративному клиенту от Оператора (пункт 3.10).

Таким образом, с учетом отказа (28.06.2023) Заявителя от получения рекламы Банка посредством направления SMS-сообщения, а также с учетом направления Заявителем в адрес Газпромбанка обращений с просьбой удалить его номер телефона 8-999-649-5999 из базы рассылок до направления смс-сообщения Заявителю из Перечня абонентских номеров, Банк ГПБ (АО) обязан получить согласие Заявителя на получение смс-сообщения от «GAZPROMBANK».

В соответствии с пунктом 3.14 Условий оказания услуг «МегаФон Хаб» Оператор вправе блокировать возможность использования какой-либо Подписи в случае нарушения Корпоративным клиентом иных требований Соглашения, в том числе, требований к РИМ, требований по получению согласий Конечных получателей на получение РИМ.

Во избежание сомнений, Стороны пришли к соглашению, что Оператор не несет ответственность за содержание РИМ, поскольку Оператор не осуществляет постоянный мониторинг (премодерацию) РИМ, размещаемых Корпоративным клиентом. Также Оператор не несет ответственность за наличие согласия Конечного получателя на получение РИМ среди Конечных получателей из Перечня Корпоративного клиента (пункт 6.8).

Согласно статье 2 Федерального закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - ФЗ «О связи») под абонентом понимается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено (часть 1 статьи 44.1 ФЗ «О связи»).

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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.

Поскольку ФЗ «О рекламе» не определены порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, такое согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. При этом под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение (пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О

рекламе»).

В данном случае бремя доказывания факта получения согласия лежит на рекламодателе, в случае получения претензий от самого абонента, а также в случае предъявления соответствующих вопросов компетентным государственным органом и, следовательно, является его риском.

Таким образом, действия Банка ГПБ (АО) по распространению спорной рекламы посредством направления смс-сообщений от «GAZPROMBANK» на абонентский номер <...> Заявителя после его отказа от рекламы, содержат признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Из обращения следует, что согласие на получение спорной рекламы посредством смс-сообщений от «GAZPROMBANK» на абонентский номер <...> Заявителя, Заявитель отозвал, следовательно, распространение Банком ГПБ (АО) спорной рекламы посредством смс-сообщений от «GAZPROMBANK» без согласия абонента с абонентским номером <...>, вступает в противоречие с требованием части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

Пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В данном случае рекламодателем является Банк ГПБ (АО).

20.02.2024 определением о возбуждении дела по признакам нарушения ФЗ «О рекламе» Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-225/2024 в отношении Банк ГПБ (АО) и назначено к рассмотрению на 21.03.2024 на 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес Банк ГПБ (АО) заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «11 марта 2024 07:53 вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела), а также заявителю по электронной почте.

18.03.2024 в адрес Кемеровского УФАС России от Банка ГПБ (АО) поступили письменные пояснения (исх. от 18.03.2024 № 029.28-3/37/24, вх. № 2972/24), из которых следует, что рассылка спорной рекламы осуществлялась не на основании договора № 2986 от 02.04.2014 и дополнительного соглашения об оказании услуги

«Мегафон Хаб» № 1 от 24.04.2023. Для получения услуги, связанной с рассылкой sms-сообщений, Банком ГПБ (АО) заключено Соглашение от 13.02.2023 № СВВ-3/2022 о возмездном оказании услуг с ПАО «Мегафон» (ИНН 7812014560, ОГРН 1027809169585, адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41).

Данное соглашение предусматривает предоставление Банку ГПБ (АО) Услуги в виде деятельности ПАО «Мегафон» по выявлению потенциального потребительского интереса и последующего размещению РИМ среди Конечных получателей с применением согласованных Сторонами в Соглашении каналов коммуникации (Лидогенерация) с целью выдачи кредитов Корпоративным клиентом (Банком ГПБ (АО)).

Выявление потенциального потребительского интереса - осуществляемая Оператором (ПАО «Мегафон») по собственной методике, в том числе с применением автоматизированных программных средств, оценка имеющихся у него данных, не являющихся сведениями с ограниченным доступом, в целях определения склонности абонентов, входящих в Перечень абонентских номеров Оператора (ПАО «Мегафон»), к приобретению Продуктов Корпоративного клиента (Банк ГПБ (АО)).

Конечный получатель - физическое лицо, являющееся абонентом Оператора (ПАО «Мегафон») или пользователем абонента-юридического лица, который заключил договор об оказании услуг связи с Оператором (ПАО «Мегафон»), чей абонентский номер был отобран Оператором (ПАО «Мегафон») в ходе выявления потенциального потребительского интереса, который предоставил согласие на получение РИМ, а также согласие на обработку персональных данных в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ.

Перечень абонентских номеров Оператора (ПАО «Мегафон») – имеющиеся у Оператора (ПАО «Мегафон») абонентские номера Конечных получателей, предоставивших Оператору (ПАО «Мегафон») согласие на получение рекламы третьих лиц.

Порядком оказания Услуги (п. 2.2.1 Соглашения) предусмотрено, что Оператор (ПАО «Мегафон») на ежемесячной основе осуществляет Выявление потенциального потребительского интереса и формирует перечень абонентских номеров в целях последующего размещения РИМ среди отобранных таким образом Конечных получателей. Перечень абонентских номеров определяется Оператором (ПАО «Мегафон») самостоятельно без привлечения Корпоративного клиента. Оператор (ПАО «Мегафон») несет полную ответственность за наличие согласия Конечного пользователя на получение рекламы и обработку персональных данных при оказании Услуг в рамках Соглашения.

В силу п.п. 7 Соглашения Оператор (ПАО «Мегафон») гарантирует правомерность обработки данных Конечного получателя в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - ФЗ «О персональных данных»), а также наличие надлежащим образом оформленного согласия Конечного получателя на получение РИМ в случае направления РИМ по базе Абонентских номеров, предоставленных Оператором.

В соответствии с Правилами и условиями осуществления Оператором SMS-рассылок, являющимися Приложением № 1 к Соглашению, (п. 1.1) размещение РИМ

среди Конечных получателей может осуществляться исключительно с использованием Индивидуальной подписи и в отношении Конечных получателей, которые предоставили согласие на получение рекламы Корпоративного клиента, а также согласие на обработку персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг Корпоративного клиента на рынке путем осуществления прямых контактов с Конечным получателем с помощью средств связи (статья 15 ФЗ «О персональных данных» и статья 18 ФЗ «О рекламе») (согласия должны быть действительными (не отозванными, срок действия которых не истек, а также действие которых не прекратилось по иным основаниям).

Также Банк ГПБ (АО) поясняет, что на основании Соглашения Банком ГПБ (АО) и Оператором (ПАО «Мегафон») были согласованы следующие рекламные рассылки sms-сообщений абонентам, входящим в Перечень абонентских номеров Оператора (ПАО «Мегафон»):

В период с 01.07.2023-31.07.2023 текст сообщения: «Оформите кредит наличными, не выходя из дома! Условия и заявка на gpb.ru/~creditgpb1 Банк ГПБ (АО). Не оферта.».

В период с 01.12.2023-31.01.2024 текст сообщения: «Оформите кредит наличными в Газпромбанке: нужен только паспорт, получение в день одобрения! s.gpb.ru/m/oxO8vuto5 Банк ГПБ (АО). Не оферта.».

Направление смс-сообщений, содержащих РИМ, на абонентский номер Заявителя осуществлено Оператором (ПАО «Мегафон») самостоятельно. Абонентский номер Заявителя был отобран Оператором (ПАО «Мегафон») без привлечения Банка ГПБ (АО) и включен в Перечень абонентских номеров Оператора (ПАО «Мегафон») из числа абонентов, которыми предоставлены Оператору (ПАО «Мегафон») согласия на получение РИМ, а также согласия на обработку персональных данных в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ. Обязанность получения указанных согласий и ответственность за их отсутствие несет Оператор (ПАО «Мегафон»). Банк ГПБ (АО) не давал Оператору (ПАО «Мегафон») поручение направить смс-сообщение, содержащее РИМ, на абонентский номер Заявителя. Заявитель не предоставлял Банку ГПБ (АО) указанный номер (<...>), что подтверждает сам Заявитель в своем обращении в Банк ГПБ (АО) (обращение имеется в материалах). В согласии Заявителя на обработку персональных данных от 28.06.2023 номер (<...>) не указан. В базе данных Банка ГПБ (АО) данный номер не обнаружен.

Банк ГПБ (АО) дополнительно сообщает, что не обладает сведениями о перечне абонентских номеров Оператора (ПАО «Мегафон»), не располагает и не должен располагать предварительным согласием Заявителя на получение рекламы, рассылаемой Оператором (ПАО «Мегафон»), поскольку располагать его согласием должен Оператор (ПАО «Мегафон»). Таким образом, Банк ГПБ (АО) считает, что не допустил нарушения прав и охраняемых законом интересов Заявителя, а также ФЗ «О рекламе» и, следовательно, просит прекратить производство по настоящему делу в связи с отсутствием события нарушения Банком ГПБ (АО) ФЗ «О рекламе».

20.03.2024 Комиссией Кемеровского УФАС России продлен срок рассмотрения дела продлен до 20.05.2024.

21.03.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-225/2024 в присутствии <...> - представителя Банка ГПБ (АО) по доверенности от 14.03.2023 № Д-Ф29-029/121, также в присутствии заявителя посредством видео-конференц-связи, однако без включения видеокамеры и микрофона, что исключило возможность дачи пояснений Комиссии Кемеровского УФАС России.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу, а также для привлечения ПАО «Мегафон» в качестве лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела.

В соответствии с пунктом 32, абзацем 2 пункта 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-225/2024 отложить.
2. Назначить дело № 042/05/18-225/2024 к рассмотрению на 26 апреля 2024 года на 11 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 10 часов 50 минут в каб. 316, ссылка для участия посредством видео-конференц-связи <https://fas2.tconf.rt.ru/c/7867975267>.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие документы направлены в адрес Кемеровского УФАС России.

3. Признать лицом, участвующим в деле:

Лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах - ПАО «Мегафон» (юридический адрес: 127006, город Москва, Оружейный переулок, дом 41, ОГРН: 1027809169585, дата присвоения ОГРН: 15.07.2002, ИНН: 7812014560, КПП: 770701001).

4. ПАО «Мегафон» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России не позднее 23 апреля 2024 года копию соглашения о возмездном оказании услуг от 13.02.2023 № СВВ - 3/2022 и приложения № 1 к соглашению о возмездном оказании услуг от 13.02.2023 № СВВ - 3/2022, заверенные надлежащим образом со всеми приложениями.

Дополнительно ПАО «Мегафон» необходимо представить письменное пояснение о том, почему ПАО «Мегафон» в ответе (исх. от 16.02.2024 № 5/7-LASB-Исх-00500/24, вх. № 1769-ЭП/24) на запрос Кемеровского УФАС России (исх. от 02.02.2024 № ТМ/920/24) ссылается на договор об оказании услуг связи № 2986 от 02.04.2014, а не на соглашение о возмездном оказании услуг от 13.02.2023 № СВВ - 3/2022 (как указано в пояснениях Банк ГПБ (АО)) с приложением подтверждающих

Документов.

4. Заявителю необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России не позднее 23 апреля 2024 года письменные пояснения о том, на какой абонентский номер Вы в согласии на обработку персональных данных с целью предоставления рекламной информации об услугах и продуктах Банка ГПБ (АО), в том числе информации в целях улучшения качества обслуживания клиентов от 28.06.2023 отказались от получения рекламы от Банка ГПБ (АО) с приложением подтверждающих документов.

5. Банку ГПБ (АО) необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России не позднее 23 апреля 2024 года письменные пояснения о том, какой абонентский номер Заявителя имеется в базе данных Банка ГПБ (АО) при заключении договора, в том числе комплексного обслуживания Заявителем с Банка ГПБ (АО) с приложением подтверждающих документов.

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

<...>

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>