

ООО «Бринго»

Ленинградский пр-т, д.39, стр.80

г. Москва, 125167

АО «Альфа-Банк»

ул. Каланчевская, д. 27

г. Москва, 107078

Заявителю

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о продлении срока и об отложении рассмотрения

дела №022/05/18-484/2020 по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

23 июля 2020г. г. Барнаул

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

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 дело №022/05/18-484/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – ООО «Бринго»,

в отсутствие заинтересованного лица – АО «Альфа-Банк»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ООО «Бринго» о дате и времени рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом по Почте России 13.07.2020г., ходатайств в антимонопольный орган не поступало.

АО «Альфа-Банк» о дате и времени рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом по Почте России 02.07.2020г., ходатайств в антимонопольный орган не поступало.

Заявитель о дате и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом по электронной почте 25.06.2020г., ходатайств в антимонопольный орган не поступало.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Бринго», АО «Альфа-Банк» и заявителя.

06.05.2020г. в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина РФ о получении на абонентский номер <...> -916-694-<...>, 29.04.2020г. в 9 часов 33 минут посредством SMS сообщения с абонентского номера под буквенным обозначением «Alfa-Bank» (SMS-центр: +7-916-896-04-42) рекламной информации: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», без предварительного согласия абонента.

При переходе по ссылке <http://alfa.link/vHKY> открывается страница сайта АО «Альфа-Банк» (ОГРН 1027700067328) с предложением установки мобильного приложения «Alfa-Bank».

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации оператором абонентского номера: +7-916-896-04-42 (SMS-центр) является ПАО «Мобильные ТелеСистемы», г. Москва и Московская область.

26.05.2020г. ПАО «МТС» представлена информация, согласно которой 29.04.2020г. оборудованием зафиксировано входящее СМС-сообщение на номер абонента с номера +7-978-409-92-22 с буквенным обозначением «Alfa-Bank».

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации оператором абонентского номера: +7-978-409-92-22, является АО «Крымтелеком», Республика Крым.

22.06.2020г. АО «Крымтелеком» представлена информация, согласно которой Общество не направляло рекламную информацию на номер заявителя. Номер – 8-978-409-92-22 – это технологический номер из номерного ресурса АО «Крымтелеком» выделен как GT (Global Title) для серверного оборудования абонента ООО «Бринго» (ИНН 7701418769), с целью подключения данного сервера к STP АО «Крымтелеком». С ООО «Бринго» заключен договор об оказании услуг №846 от 04.12.19г. В соответствии с пп.5.9, 6.1, 7.11 указанного договора

ответственность за содержание SMS-сообщений несет ООО «Бринго».

Усмотрев в рассматриваемой рекламе признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», антимонопольным органом 25.06.2020г. возбуждено производство по настоящему делу. Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признан рекламодателем - ООО «Бринго». Рассмотрение дела назначено на 23.07.2020г.

23.07.2020г. Комиссия, изучив документы и материалы, представленные ООО «Бринго», АО «Альфа-Банк», дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

17.07.2020г. ООО «Бринго» представлена информация, согласно которой данное смс-сообщение поступило автоматически от голосового помощника в телефонном центре «Альфа-Консультант» при поступлении соответствующего запроса от позвонившего лица. Заявитель сам звонил в телефонный центр Банка. Данные смс-сообщения поступают на номера телефонов, с которого поступил звонок, как клиентам, так и не клиентам Банка.

В рассматриваемом случае смс-сообщение:

- а) направлено конкретному получателю в целях предоставления информации, после звонка абонента, то есть не направлено неопределенному кругу лиц;
- б) сообщение не рекламирует товар и услуги, то есть не направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижения на рынке.

Следовательно, в смс-сообщении отсутствуют признаки рекламы, а следовательно, согласие получателя в соответствии со ст. 18 Закона о рекламе в данном случае не должно быть получено.

Даже при учете того, что данное сообщение не является рекламным, пользователь явным образом выразил желание на его получение, позвонив в телефонный центр Банка «Альфа-Консультант» для целей получения информации.

Указанная в смс-сообщении информация: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», не носит персонифицированный характер и представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

Распространенная информация подпадает под понятие "реклама", поскольку обладает признаками – распространена по сетям электросвязи и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования. Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает услуга по использованию мобильного приложения.

20.07.2020г. АО «Альфа-Банк» представлена информация, согласно которой сведения о договоре, заключенном с ООО «Бринго», предметом которого является использование технической базы для осуществления звонков с рекламными предложениями, в информационных системах Банка отсутствуют.

Банку не удалось идентифицировать физическое лицо по указанным в Определении о возбуждении дела данным.

АО «Альфа-Банк» сообщило, что смс-сообщение было получено заявителем в ответ на его голосовую команду, которая поступила в систему IVR колл-центра Банка при входящем звонке с принадлежащего ему телефонного номера +7916694<...>. Так же Общество указало, что голосовая команда и смс-сообщение являются элементами одного процесса и не могут рассматриваться дискретно. Соответственно, смс-сообщение с текстом: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», в совокупности с голосовой командой являются не рекламным, а информационным.

Направляя указанное смс-сообщение в ответ на поступившую от заявителя голосовую команду, Банк действовал в интересах инициатора запроса. Сообщение не является рекламной рассылкой, а лишь информационным сообщением, направляемым в ответ на входящий запрос. Однако доказательств поступления запроса от заявителя Банком не представлено.

23.07.2020г. Комиссия, изучив документы и материалы, представленные ООО «Бринго», АО «Альфа-Банк» и заявителем, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Антимонопольным органом установлено, что телефонный центр «Альфа-Консультант» имеет следующие контактные данные:

- 8-800-200-00-00 – для звонков с мобильных и стационарных телефонов, зарегистрированных в регионах;
- +7-495-78-888-78 – для Москвы, Московской области или звонков из других стран.

Заявителем представлена детализация оказанных услуг связи за 29.04.2020г., согласно которой в 9 часов 32 минуты им был совершен звонок на номер <...> -495-78-888-78, длительностью 14 минут 32 секунды, то есть заявителем был совершен звонок в телефонный центр «Альфа-Консультант». После чего на номер заявителя поступили смс-сообщения от абонента с буквенным обозначением «Alfa-Bank» в 9:33:07, в 9:33:09, в 9:46:01. Заявителем представлено содержание одного смс-сообщения от «Alfa-Bank».

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.

В соответствии с Письмом ФАС России от 25.06.2013г. №АК/24455/13 «О рекламных SMS-сообщениях», 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.

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.

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.

Пункт 21.1 статьи 2 Федерального закона "О связи" закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон "О связи" не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

Статья 44.1 Федерального закона "О связи" устанавливает порядок осуществления рассылки.

Соответственно, при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений рекламного характера с "коротких" и "буквенных" номеров, а также автоматических рассылок должны соблюдаться требования статьи 44.1 Федерального закона "О связи".

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона "О связи" рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ "О рекламе" согласно части 1 статьи 18 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей телефон поступила реклама.

Таким образом, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи возможно лишь при получении на это предварительного согласия лица, которому фактически принадлежит телефонный номер (абонент).

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Антимонопольным органом установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Бринго» (ИНН 7701418769, ОГРН 1147748017966).

ООО «Бринго» и АО «Альфа-Банк» не представлены доказательства получения согласия заявителя на получение рекламной информации посредством смс-сообщения.

В соответствии с п.34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508, рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения.

На основании изложенного, и в соответствии с п.34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела №022/05/18-484/2020 отложить.
2. Продлить срок рассмотрения дела №022/05/18-484/2020 **до 25 августа 2020г.**
3. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространитель, ООО «Бринго» (ИНН 7701418769, ОГРН 1147748017966);

- в качестве заинтересованного лица – АО «Альфа-Банк» (ИНН 7728168971, ОГРН 1027700067328);

- заявитель.

1. Назначить дело №022/05/18-484/2020 к рассмотрению **на 18 августа 2020г. в 10 часов 30 минут** по адресу: г. Барнаул, ул. Пролетарская, 65 (6 этаж).

При участии лиц в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела №022/05/18-484/2020) при себе иметь документ, удостоверяющий личность (паспорт <...> В случае неявки представителей сторон в указанное время, дело будет рассмотрено в порядке, предусмотренном Правилами.

1. **ООО «Бринго»** в срок до 17 августа 2020г. представить в адрес управления копии следующих документов и материалов:

- документы, подтверждающие получение предварительного согласия абонента номера 8-916-694-03-94 на получение рекламы:

- детализация звонков на дату обращения (29.04.2020г.) абонента номера 8-916-694-03-94 в телефонный центр Банка;

- аудиозапись телефонного разговора от 29.04.2020г. в 9 часов 32 минуты;

- содержание смс-сообщений, направленные на номер заявителя от «Alfa-Bank» 29.04.2020г.
- отзыв на определение с приложением подтверждающих документов.

1. **АО «Альфа-Банк»** в срок до 17 августа 2020г. представить в адрес управления копии следующих документов и материалов:

- документы, подтверждающие получение предварительного согласия абонента с номером 8-916-694-03-94 на получение рекламного смс-сообщения:

- доказательства поступления 29.04.2020г. голосовой команды заявителя в систему IVR колл-центра Банка;

- детализация звонков на дату обращения (29.04.2020г.) абонента номера 8-916-694-03-94;

- аудиозапись телефонного разговора от 29.04.2020г. в 9 часов 32 минуты.

- содержание смс-сообщений, направленные на номер заявителя от «Alfa-Bank» 29.04.2020г.
- отзыв на определение с приложением подтверждающих документов.

1. **Заявителю** в срок до 17 августа 2020г. представить в адрес управления копии следующих документов и материалов:

- запись телефонного разговора, совершенного на номер <...> -495-78-888-78, 29.04.2020г. в 9 часов 32 минуты;
- содержание смс-сообщений, направленные на номер заявителя от «Alfa-Bank» 29.04.2020г.
- отзыв на определение с приложением подтверждающих документов.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом и направлены с описью вложения.

**Примечание: обращаю Ваше внимание, что непредставление или несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений, а равно представление их в неполном объеме или искаженном виде, влечет административную ответственность в соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях.**

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>