

АО «Альфа-Банк»

<...>

ООО «СМС Трафик»

<...>

<...>

ПАО «МТС»

<...>

Заявителю

ОПРЕДЕЛЕНИЕ:

о возбуждении дела №022/05/18-1057/2020 по признакам нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе

17 декабря 2020г. г. Барнаул

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, руководитель управления <...>, рассмотрев заявление гражданина РФ и материалы, представленные отделом контроля недобросовестной конкуренции и рекламы, о получении посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя нежелательной рекламы финансовых услуг без согласия абонента, что указывает на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрение поступило заявление гражданина Российской Федерации (вхд. №2013125 от 22.10.2020г.) о получении 21.10.2020г. с буквенного номера «Alfa-Bank» на номер <...> нежелательного смс-сообщения с рекламой следующего содержания: «Только до 1 ноября: оформите кредит – и

получите возможность вернуть за него выплаченные проценты: <https://alfa.link/2xDr>».

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 финансовым услугам «Alfa-Bank».

Как указывает заявитель, согласия на получение рекламы посредством смс-сообщений от «Alfa-Bank» не давал. Абонентский номер <...> выделен в пользование заявителю на основании договора на оказание услуг связи от 02.02.2009, заключенному с ПАО «МТС».

Факт получения смс-сообщения на телефон <...> заявителя подтвержден детализацией счета за период 21.10.2020, представленной ПАО «МТС».

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, представленной ПАО «МТС», указанное спорное смс-сообщение с буквенным идентификатором «Alfa-Bank» поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через смс-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> с сервисного номера, выделенного ООО «СМС Трафик» в рамках договора об оказании услуг связи от 12.12.2017г.

В рамках договора Заказчику (ООО «СМС Трафик») выделен буквенный идентификатор «Alfa-Bank». В соответствии с п. 3.3.3. Заказчик до начала оказания услуги SMS-рассылки обязан получить от Пользователя (абонента, заключившего договор на услуги связи с ПАО «МТС») предварительное согласие на получение SMS сообщений путем регистрации пользователя в информационных системах заказчика рассылки. В связи с изложенным, доказывать наличие согласия абонента на получение спорной рекламы является обязанностью ООО «СМС Трафик».

Согласно ст.44.1 Федерального закона «О связи» 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.

В соответствии с частью 2 статьи 44.1 Федерального закона "О связи" рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы посредством смс-сообщения не давал, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно материалам, представленным ПАО «МТС» рекламодателем спорного смс-сообщения является АО «Альфа Банк» (<...>), рекламодателем является ООО «СМС Трафик» (<...>), заинтересованное лицо ПАО «МТС» (<...>).

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, 2 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №022/05/18-1057/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

реklamодатель - АО «Альфа-Банк» (<...>);

реklamораспространитель - ООО «СМС Трафик» (<...>);

заинтересованное лицо – ПАО «МТС» (<...>);

заявитель.

3. Назначить дело №022/05/18-1057/2020 к рассмотрению **на 13 января 2021г. в 10 часов 00 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 №022/05/18-1057/2020) при себе иметь документ, удостоверяющий личность (паспорт <...> В случае неявки представителей сторон в указанное время, дело будет рассмотрено в порядке, предусмотренном Правилами.

4. **АО «Альфа Банк»** в срок **до 11 января 2021г.** представить в адрес управления копии следующих документов и материалов:

- договоры на осуществление рассылки смс-сообщений с предложением финансовых услуг от АО «Альфа-Банк», с использованием буквенного идентификатора «Alfa-Bank»;
- документы, подтверждающие получение предварительного согласия абонента с номером <...> на получение рекламного смс-сообщения (если является клиентом, надлежащим образом оформленная анкета с согласием на получение рекламных сообщений);
- утвержденные условия предоставления рекламируемой финансовой услуги следующего содержания: «Только до 1 ноября: оформите кредит – и получите возможность вернуть за него выплаченные проценты: <https://alfa.link/2xDr>»;
- отзыв на определение с приложением подтверждающих документов.

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

5. **ООО «СМС Трафик»** в срок **до 11 января 2021г.** представить в адрес управления копии следующих документов и материалов:

- договоры (заявки), платежные поручения и иные документы, на основании которых осуществлялось посредством смс-сообщения распространение вышеуказанной рекламы финансовых услуг Альфа-Банка;
- должностную инструкцию лица, отвечающего за распространение рассматриваемой рекламы с приложением приказа о приеме на работу;
- документы, подтверждающие получение предварительного согласия абонента номера <...> на получение рекламы;
- утвержденные условия рекламируемых финансовых услуг;
- письменный отзыв на определение о возбуждении дела.

6. **ПАО «МТС»** в срок **до 11 января 2021г.** представить в адрес управления копии следующих документов и материалов:

- доказательства выделения ООО «СМС Трафик» номера «Alfa-Bank»,
- счет и счет-фактуру за октябрь 2020г., выставленную ООО «СМС Трафик» за оказанные услуги, в т.ч. за рассылку рекламы посредством смс-сообщений с номера «Alfa-Bank»;
- письменный отзыв на определение о возбуждении дела.

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.

Председатель Комиссии <...>

<...>