

ПАО «МТС»

ул. Марксистская,

г. Москва, 4, 109147

ООО «СМС Трафик»

2-й Южнопортовый
проезд,

г. Москва, д. 20А, стр. 4

АО «Газпромбанк»

ул. Намёткина, 16, д.1,

г. Москва, 117420

Заявителю

РЕШЕНИЕ

по делу № 034/05/18-210/2022

19 мая 2022 года

Волгоград

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

Председатель Комиссии - заместитель руководителя Управления
- Никуйко Ирина Борисовна;

Члены Комиссии - главный специалист – эксперт – Корнешова Елена
Алексеевна,

- ведущий специалист – эксперт – Арзамасцева
Мария Александровна,

рассмотрев дело №034/05/18-210/2022, возбужденное в отношении ПАО «МТС» (ИНН: 7740000076, ОГРН: 1027700149124, дата присвоения ОГРН: 22.08.2002, адрес: г. Москва, ул. Марксистская, 4, 109147, ООО «СМС Трафик» (ИНН: 7705642257, ОГРН: 1057746117384, дата присвоения ОГРН: 28.01.2005, адрес г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4) и АО «Газпромбанк» (ИНН: 7744001497, ОГРН: 1027700167110, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, адрес: г. Москва, ул. Намёткина, 16, д.1, 117420),

в присутствии представителя АО «Газпромбанк» по доверенности от 01.03.2022 и заявителя, представители ПАО «МТС» и ООО «СМС Трафик» не явились, уведомлены,

УСТАНОВИЛА:

Антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (ч. 1 ст. 33 Закона о рекламе).

Территориальный антимонопольный орган Федеральной антимонопольной службы, осуществляющий надзор за соблюдением законодательства о рекламе, руководствуется в своей деятельности Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее - Правила).

В соответствии с п. 13 Правил основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела являются: а) поступление из

государственных органов и органов местного самоуправления заявлений о нарушении законодательства и материалов, указывающих на наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе; б) представление прокурора; в) заявление о нарушении законодательства; г) собственная инициатива в случае обнаружения антимонопольным органом признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В Волгоградское УФАС России поступило обращение гражданина (вх. № 561 от 26.01.2021) с жалобой на распространение 21.01.2022 в 18:47 на номер телефона заявителя () с номера, имеющего буквенное обозначение «Gazprombank», нежелательного рекламного смс-сообщения со следующим текстом: «Ю. В., все получится с кредитом Газпромбанка – 3,9 % и до 5 млн руб. Подайте заявку на gpb.ru/ccash при сумме до 1 млн руб. Нужен только паспорт! Банк ГПБ (АО). Не оферта».

ПАО «МТС» в письме от 25.02.2022 вх. № 1645 в ответ на запрос антимонопольного органа указало, что номер с буквенным обозначением «Gazprombank» принадлежит ООО «СМС Трафик», также в приложении указан договор б/н от 12.12.2017 и выписка из приложения № 1 к данному договору.

Оператором связи также представлена детализированная выписка по номеру телефона заявителя - абонента ПАО «МТС», которая подтверждает поступление указанного смс-сообщения.

ООО «СМС Трафик» в письме от 04.03.2022 вх. № 1868 в ответ на запрос антимонопольного органа указало, что инициатором рассылки СМС-сообщения выступил отправитель - АО «Газпромбанк». В соответствии с договором № 248/10 от 15.09.2011 года (далее - Договор), заключенным между ООО «Газкардсервис» (в настоящее время АО «Газпромбанк», соглашение о замене стороны — приложение № 6, Заказчик) и ООО «СМС Трафик» (Исполнитель), Исполнитель по заданию Заказчика оказывает последнему услуги доступа к Системе.

Письмом от 21.03.2022 исх. № 08/23479/22 ФАС России наделила Волгоградское УФАС России полномочиями на возбуждение и рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства о рекламе (ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе) в отношении ООО «СМС Трафик», ПАО «МТС», АО «Газпромбанк».

По результатам рассмотрения заявления определением от 25.04.2022 было возбуждено дело № 034/05/18-210/2022 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе в отношении ПАО «МТС» (ИНН: 7740000076, ОГРН: 1027700149124, дата присвоения ОГРН: 22.08.2002, адрес: г. Москва, ул. Марксистская, 4, 109147, ООО «СМС Трафик» (ИНН: 7705642257, ОГРН: 1057746117384, дата присвоения ОГРН: 28.01.2005, адрес г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4) и АО «Газпромбанк» (ИНН: 7744001497,

ОГРН: 1027700167110, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, адрес: г. Москва, ул. Намёткина, 16, д.1, 117420).

ПАО «МТС» в рамках рассмотрения дела представило пояснения на заседание комиссии (письмо от 21.04.2022 исх. № ЮГ10/00083и), в котором сообщило, что сообщение было отправлено Заказчиком рассылки «ООО СМС Трафик» на основании договора № б/н от 12.12.2017 (далее – договор), заключенного между ним и ПАО «МТС».

ПАО «МТС» утверждает, что из данного договора следует, что оператор связи ПАО «МТС» оказывает заказчику рассылки только услуги связи по осуществлению СМС – рассылки, которые регламентируются Федеральным законом от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) и считает, что распространение рекламы не является предметом договора и считает, что в действиях ПАО «МТС» отсутствуют признаки нарушения рекламного законодательства

Таким образом, ПАО «МТС» считает, что в данном случае в действиях ПАО «МТС» отсутствуют признаки нарушения рекламного законодательства.

АО «Газпромбанк» в рамках рассмотрения дела представило пояснения на заседание комиссии (письмо от 25.04.2022 исх. №352), в которых указало, что рассылка смс – сообщений клиентам Банка осуществлялась на основании Договора о предоставлении услуг телематической связи от 15.09.2011 № 248/10 (далее – договор), заключённого между Банком и ООО «СМС Трафик» и ООО «Газкардсервис», а также Соглашения от 31.10.2018 о передаче прав и обязанностей (замене стороны) по договору о предоставлении услуг телематической связи (№ 248/10 от 15.09.2011), в соответствии с которым была заменена сторона ООО «Газкардсервис» на АО «Газпромбанк». Пользователем по договору является АО «Газпромбанк», оператором – ООО «СМС Трафик».

АО «Газпромбанк» указывает, что по данному договору выступает рекламодателем, так как самостоятельно разработало макет рассматриваемой СМС – рекламы без привлечения услуг третьих лиц.

АО «Газпромбанк» поясняет, что данная смс – рассылка осуществлялась абонентам - клиентам Банка, давшим согласие на получение смс-рассылки, данное смс – сообщение было направлено Банком ошибочно, по причине технического сбоя.

АО «Газпромбанк» обращает внимание на то, что в рассматриваемом смс – сообщении имелась активная гиперссылка с переходом на страницу информационной – телекоммуникационной сети Интернет – www.gprb.ru/ccash, где во исполнения п. 2 ч. 2 ст. 28 Закона о рекламе, подробно указаны все условия кредитования.

АО «Газпромбанк» считает, что в данном случае его вина отсутствует,

поскольку при использовании гиперссылки смысл рекламы не искажается, потребители не вводятся в заблуждение относительно условий кредитований.

АО «Газпромбанк» указывает, что в настоящее время распространение рассматриваемой рекламы в адрес заявителя прекращено.

Заявитель на заседании комиссии указал, что на её номер телефона была отправлена иная реклама от Банка. В доказательство представлен телефон на обозрение комиссии и участников рассмотрения дела. Смс – рассылка была направлена 12.02.2022 и 09.03.2022.

Комиссия Волгоградского УФАС России, изучив материалы дела № 034/05/18-210/2022, с учетом доводов лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Дело № 034/05/18-210/2022 рассматривается по Правилам. Вопросы привлечения к административной ответственности в рамках рассмотрения дела № 034/05/18-210/2022 не ставятся.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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.

Реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Объектом рекламирования является товар (продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот), 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 (подп. 2-3 ст. 3 Закона о рекламе).

Рассматриваемая информация, полученная посредством смс-сообщения

заявителем, содержит все признаки рекламы, закрепленные в п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, и, следовательно, является рекламой. Объект рекламирования – АО «Газпромбанк» и финансовые услуги.

В соответствии с 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 в ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе 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.

Согласно п. 35 ст. 2 Закона о связи под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Абонент, согласно п. 1 ст. 2 Закона о связи - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Заявитель указал, что согласия на получение рекламы не давал.

Кроме того, заявитель указал, что выразил отказ на получение рекламы.

Доказательства получения предварительного согласия абонента на получение рекламы в рассматриваемом случае не представлено.

При изучении информации, размещенной в сети Интернет по ссылке, указанной в смс-сообщении, было установлено, что на полную стоимость кредита влияют следующие условия: статус зарплатного клиента, оформившего кредит в мобильном приложении «Газпромбанка», надбавки для клиентов без личного страхования, сроки кредитования и др.

При этом судебная практика исходит из того, что смс-сообщение, направляемое по сетям электросвязи, не является контекстной рекламой. Для чтения смс не нужна интернет-связь, а чтобы ознакомиться со всеми условиями кредитования, пользователю нужно перейти по предлагаемой гиперссылке, подключившись к Интернету, а информация о возможности уточнить детали рекламируемой услуги не заменяет опубликования существенных сведений, отсутствие которых способно ввести потребителя в заблуждение.

В соответствии с ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, если реклама кредита или займа содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, она должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа) по Закону о потребительском кредите.

В рассматриваемом случае в рекламе упомянута часть существенных условий предоставления кредита: статус зарплатного клиента, оформившего кредит в мобильном приложении «Газпромбанка», надбавки для клиентов без личного страхования, сроки кредитования и др. Это создает впечатление, что отсутствуют иные условия (срок, комиссии, страховки и т.д.), от которых зависит фактическая стоимость кредита. В рассматриваемой рекламе указаны отдельные условия, влияющие на стоимость кредита (3,9 %, сумма до 5 млн руб.), при этом в ней не содержатся иные условия, влияющие на стоимость займа.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Рассматриваемая реклама, полученная заявителем посредством смс-сообщения 21.01.2022 в 18:47 на номер телефона

с номера, имеющего буквенное обозначение «Gazprombank», является ненадлежащей, нарушающей ч. 1 ст. 18 и ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе.

В силу ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, несет рекламодатель

Таким образом, исходя из договора № 248/10 от 15.09.2011 заключенного между ООО «Газкардсервис» (в настоящее время АО «Газпромбанк», соглашение о замене стороны — приложение № 6, Заказчик) и ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) следует, что АО «Газпромбанк» (ИНН: 7744001497, ОГРН: 1027700167110, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, адрес: г.

Москва, ул. Намёткина 16, д.1), выступило в качестве рекламодателя и рекламодателем.

Согласно ч. 3 ст. 36 Закона о рекламе предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Доказательства прекращения распространения рекламы с текстом, содержащим нарушения по ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе АО «Газпромбанк» не представлены.

Таким образом, комиссия Волгоградского УФАС России пришла к выводу о необходимости в выдаче предписания АО «Газпромбанк».

Исходя из представленных сторонами доказательств, в действиях ПАО «МТС» и ООО «СМС Трафик» признаки нарушения не подтвердились.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Ю.В., все получится с кредитом Газпромбанка – 3,9 % и до 5 млн руб. Подайте заявку на grb.ru/ccash при сумме до 1 млн руб. Нужен только паспорт! Банк ГПБ (АО). Не оферта», поступившую: 21.01.2022 в 18:47 на номер телефона заявителя () с номера, имеющего буквенное обозначение «Gazprombank», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

2. Выдать АО «Газпромбанк» (ИНН: 7744001497, ОГРН: 1027700167110, дата присвоения ОГРН: 28.08.2002, адрес: г. Москва, ул. Намёткина, 16, д.1, 117420) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 19 мая 2022 года.

Резолютивная часть решения оглашена 29 апреля 2022 года.

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

Председатель Комиссии
Н.

И.Б.

Члены Комиссии

Е.А. К.

М.А. А.

К. Е.А.

(8442) 23 19 23