

РЕШЕНИЕ

«14» января 2021г.

г.Новосибирск

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

<...>

рассмотрев дело №054/05/18-2368/2020, возбужденное по факту распространения 03.10.2020г. посредством телефонного звонка рекламной информации с нарушением требований Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствии:

заявителя: физическое лицо <...>,

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП Видякин И.А. (ОГРНИП 318665800048918), уведомлен,

физическое лицо-предприниматель <...> (<...>), уведомлен,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №18312 от 13.10.2020г.) по факту нарушения требований ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при поступлении 03.10.2020 в 11:37 рекламной информации посредством звонка на абонентский номер заявителя +79<...> с абонентского номера +7<...>.

Содержание: «- Алло. - Здравствуйте. Вам предварительно одобрена кредитная карта с лимитом до 500 тысяч рублей, беспроцентным периодом 100 дней, даже на снятие наличных. Наличку можно снимать без комиссий до 50 000 рублей в месяц. Если Вам интересно это предложение и Вы хотите получить по нему подробные условия, нажмите – 1, если нет – 0...».

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, при рассмотрении которого установлено следующее.

Согласно ст.33 ФЗ «О рекламе», Федеральная антимонопольная служба и ее территориальные органы осуществляют 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, а при выявлении фактов, указывающих на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные указанным Федеральным законом.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация,

распространяемая 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.

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 является рекламой, т.к. привлекает внимание к объекту рекламирования: кредитной карте с лимитом до 500 тысяч рублей, беспроцентным периодом 100 дней и т.д.

В силу требований, установленных ч.1 ст.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 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно материалам, по данным Баз данных ПАО «ВымпелКом», абонентский номер <...> (961) 803-57-38 выделен Индивидуальному предпринимателю Видякину <...> (ОГРНИП 318665800048918, ИНН 663304915641, <...>) по Договору об оказании услуг связи «Билайн» №766741310 от 21.09.2020г.

ИП Видякин И.А. поясняет следующее.

Звонок 03.10.2020 в 11:37 абоненту телефонного номера +7<...> был осуществлен с номера телефона +7<...> зарегистрированным на ИП Видякин. Однако между ИП Видякин и ФЛП <...> (гражданин <...>, находящийся в статусе «физическое лицо-предприниматель») заключен Договор № 14/01-08-2020 от 01 августа 2020 года, согласно которому ИП Видякин оказывает ФЛП <...> услуги предоставления сервиса программно-аппаратного комплекса с выделением телефонных номеров +7<...>.

Сервис программно-аппаратного комплекса «X-Click» представляет собой удаленное рабочее место для операторов колл-центра. В рамках «X-Click» помимо

сервисов фиксации данных о взаимоотношениях с клиентами присутствует функционал для совершения звонков с выделением телефонных номеров.

ФЛП Яхшибаев является пользователем «X-Click» с подключенными к системе телефонными номерами.

Со слов ФЛП <...>, его сотрудники совершали обзвон с целью озвучить рекламное предложение потенциальному клиенту. Номер телефона +79<...> был получен из открытых источников в Интернет на сайте <https://telefoimyenomera.iti/diaporazn-mobilny-i-telefoii/9930000000-9930329999/2626>. Номера телефонов, полученные из открытых источников, не сохраняются и не обрабатываются ФЛП <...>, а сразу поступают в базу обзвона.

Исходя из указанных выше фактов следует учесть, что ИП Видякин не является ни Рекламодателем, ни Рекламораспространителем и соответственно не может регулировать в данном случае свою деятельность Федеральным законом о рекламе №38-ФЗ. ИП Видякин предоставляет в аренду доступ к программно-аппаратному комплексу с удаленными рабочими местами и выделенными телефонными номерами для работы колл-центров.

Учитывая и принимая во внимание п.5 данного Объяснения. ИП Видякин не имеет письменного согласия гражданина на получение рекламы. Однако, ИП Видякин не является рекламодателем и рекламораспространителем на которого накладывается обязанность получения согласия абонента на получения прослушать рекламное предложение.

На основании проведенного разбирательства для исключения подобных ситуаций в ИП Видякин проведена работа по информированию всех партнеров, являющихся рекламораспространителями, рекламодателями о необходимости получения согласия абонента на получение рекламного предложения.

Также Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно ч.6 Договора № 14-01-08-2020 от 01.08.2020г., ФЛП <...>. гарантирует, что вся работа с персональными данными субъектов персональных данных, которую он как оператор персональных данных выполняет в процессе использования Сервиса (включая, но не ограничиваясь, сбор, хранение, анализ, копирование, передачу третьим лицам, в том числе передачу Исполнителю, трансграничную передачу), происходит в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации. В том числе в части требований по уведомлению уполномоченного органа по защите прав субъектов персональных данных.

Обязательства по получению согласия субъектов персональных данных на обработку принадлежащих им данных лежат на ФЛП <...>, ответственность за несанкционированную субъектом персональных данных обработку принадлежащих ему персональных данных лежит на ФЛП <...>. Обязанности по получению согласия субъектов персональных данных на обработку данных Исполнителем и по трансграничной передаче данных лежат на ФЛП <...>. Обязательства по обеспечению достоверности и точности персональных данных лежит на ФЛП <...>

При этом ИП Видякин И.А. имеет право остановить выполнение инструкций по

первоначальной настройке Сервиса, выданных ФЛП <...>, в случае, если такие инструкции могут повлиять на безопасность персональных данных. Исполнение выданных инструкций возможно после консультаций Сторон и приведения выданных инструкций в соответствие с требованиями к обеспечению безопасности персональных данных.

Исходя из изложенного, рекламодателем являются: лицо – гражданин Украины, находящийся в статусе «физическое лицо-предприниматель», <...> (<...>), ИП Видякин И.А. (ОГРНИП 318665800048918).

Согласно ст.62 Конституции РФ, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством (ст.38 ФЗ «О рекламе»).

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», является физическое лицо-предприниматель <...> (<...>).

Также лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», является Индивидуальный предприниматель Видякин <...> (ОГРНИП 318665800048918, ИНН 663304915641, <...>), т.к. именно он имеет право остановить выполнение инструкций по первоначальной настройке Сервиса, выданных ФЛП <...>, в случае, если такие инструкции могут повлиять на безопасность персональных данных.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, распространенную 03.10.2020 в 11:37 посредством звонка на абонентский номер <...> <...> с абонентского номера +7<...> рекламной информации следующего содержания:

«- Алло. - Здравствуйте. Вам предварительно одобрена кредитная карта с лимитом до 500 тысяч рублей, беспроцентным периодом 100 дней, даже на снятие наличных. Наличку можно снимать без комиссий до 50 000 рублей в месяц. Если Вам интересно это предложение и Вы хотите получить по нему подробные условия, нажмите – 1, если нет – 0...»,

ненадлежащей,

а физическое лицо-предпринимателя <...> (<...>), Индивидуального предпринимателя Видякина <...> (ОГРНИП 318665800048918, ИНН 663304915641, <...>) нарушившими ч.1 ст.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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать ФЛП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Выдать ИП Видякину И.А. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "19" января 2021 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.