

Определение Тывинского УФАС России от 06.06.2024 по делу N 017/05/28-170/2024<О прекращении производства по делу>

ИП <...>

ООО "Смарт Мебель Сервис"
105082, г. Москва, ул. Новая
Переведеновская, дом 8, строение 1,
этаж 1, ком. 8,9,10,11
ROZMSEL@YANDEX.RU

ООО "ИКА Телеком"
12563, г. Москва, вн.тер.г.
муниципальный округ Южное Тушино,
ул. Новопоселковая, д. 6, к. 217,
этаж/часть помещ 2/№ 8Н
info@ikatelecom.ru, manager@sipbox.ru
<...>

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о прекращении производства по делу № 068/05/18-74/2024

«4» июля 2024 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены Комиссии: начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Рябова К.С.,

рассмотрев дело № 068/05/18-74/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством направления аудиосообщения без предварительного согласия

абонента,

в отсутствие:

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ИКА Телеком» и ООО «Смарт Мебель «Сервис», ИП <...>,

заявителя — <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило обращение <...> (вх. от 19.01.2024 № 391-ИП/24) о поступлении 19.01.2024 в 12:45 с номера телефона (<...>) на мобильный телефон заявителя (<...>) аудиосообщения следующего содержания:

- «Добрый день!

- Здравствуйте.

- Меня зовут Ксения, компания Смарт Мебель Сервис, мы занимаемся поставкой мебели, диванов, кресел, стульев.

Было бы интересно наше предложение?

- Нет, а откуда у Вас мой номер?

- Может звонили по мебельным компаниям в последнее время.

- Из списка удалите мой номер, пожалуйста, и не звоните с рекламным (неразборчиво)».

Установлено, что на номер телефона заявителя <...> (номер <...>) вышеуказанное рекламное аудиосообщение поступило от отправителя (номер телефона <...>), относящегося к номерной емкости ООО «ИКА Телеком» (12563, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Южное Тушино, ул. Новопоселковая, д. 6, к. 217, этаж/часть помещ 2/№8Н, ОГРН: 1077760374229, Дата присвоения ОГРН: 21.09.2007, ИНН: 7705810039, КПП: 773301001).

Определением от 05.02.2024 (исх. от 06.02.2024 № ЕГ/478/24) по делу № 068/05/18-74/2024 ООО «ИКА Телеком» привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения рекламного законодательства.

Письмом (исх. от 09.04.2024 № 15, вх. от 09.04.2024 № 2588-ЭП/24) ООО «ИКА Телеком» сообщило, что номерная емкость <...> выделена и закреплена за абонентом ООО «Смарт Мебель Сервис» (ИНН: 9705123015, адрес: 105082, г. Москва, ул. Новая Переведеновская, дом 8, строение 1, этаж 1, ком. 8,9,10,11).

Определением от 09.04.2024 (исх. от 10.04.2024 № ЕГ/1381/24) по делу № 068/05/18-74/2024 ООО «Смарт Мебель Сервис» было привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения

рекламного законодательства.

Письмом (исх. от 15.05.2024 № 152024-02, вх. от 15.05.2024 № 3515-ЭП/24) ООО «ИКА Телеком» сообщило, что письменного согласия абонента <...> на получение рекламных аудиосообщений, также о причинах их распространения без предварительного согласия <...> ООО «ИКА Телеком» предоставить не могут, поскольку предоставляют телематические услуги связи ООО «Смарт Мебель Сервис», с которым заключен договор оказания услуг связи № 022023-01 от 01.02.2023.

Письмами (исх. от 24.05.2024, вх. от 28.05.2024 № 3860-ЭП/24, вх. от 05.06.2024 № 4074-ЭП/24) ООО «Смарт Мебель Сервис» сообщило, что обзвон третьих лиц, осуществляется сотрудниками ООО «Смарт Мебель Сервис», исключительно по информационным данным, которые были представлены со стороны ИП <...>, в рамках заключенного сторонами Сублицензионного договора № 01-01/2024 ГЦК от 01.01.2024 (далее-Договор). В рамках Договора, в пользование ООО «Смарт Мебель Сервис» со стороны ИП <...> предоставляются только те контактные данные, в том числе номера телефонов третьих лиц, в отношении которых от третьих лиц были получены все необходимые согласия и разрешения на использование и обработку их персональных данных. Указанные обстоятельства могут быть непосредственно подтверждены ИП <...>, как лицом фактически осуществляющим сбор, использование и обработку персональных данных третьих лиц, сведения о которых были переданы им в адрес ООО «Смарт Мебель Сервис». Из представленной по делу № 068/05/18-74/2024 расшифровки телефонного разговора между телефонными номерами <...> и <...> следует, что при телефонном общении отсутствовал факт и не содержались указания на объект рекламирования, в том числе, наименования организаций производителей, названий конкретных товаров (работ, услуг), средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, а также иные сведения, которые позволяют выделить конкретное лицо или конкретный товар среди множества однородных, отсутствовала информация направленная на их продвижение на рынке и формирующая интереса к ним, а сам телефонный разговор носил исключительно вопрос о том, было бы интересно абоненту <...> некое абстрактное предложение по поставке неопределенной мебельной продукции.

Определением от 05.06.2024 (исх. от 07.06.2024 № ЕГ/2207/24) по делу № 068/05/18-74/2024 ИП <...> привлечен к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства. У индивидуального предпринимателя были запрошены документы и сведения по распространению рассматриваемой рекламы.

Письмом (вх. от 28.06.2024 № 4671-ЭП/24) ИП <...> сообщил, что 10.01.2024 в 11 часов 11 минут пользователь (<...>) заходил на сайт <https:kouchprem.ru/> при регистрации на сессию с бизнес-коучем (экспертом в сфере предпринимательской деятельности) указал фамилию, имя, отчество, номер мобильного телефона, а также с помощью конструкций "click-wrap" дал согласие на обработку персональных данных (<https://kouchprem.ru/agreement-personal.pdf>) в соответствии с политикой обработки персональных данных и на получение рассылок рекламно-информационного характера (<https://kouchprem.ru/personal.pdf>) (далее - Политика). Факт получения согласия на обработку персональных данных ИП <...> подтверждает

лог-файлами, в которых фиксируются действия пользователя на сайте. Кроме того, в соответствии с п. 5.1.1 с Политики, оператор ИП <...>, вправе поручить обработку третьим лицам при условии предварительного получения согласия субъекта персональных данных. Также перечень партнеров оператора содержится в приложении к Политике и размещен по ссылке в п. 6 Согласия, в котором ИП <...> является партнером ИП <...>, ИП <...> в дополнении к своим пояснениям сообщил, что в настоящий момент персональные данные <...> (номер телефона и ФИО) удалены.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», (далее – Закон о рекламе) рекламой признается 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 со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 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 пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемая информация подпадает под понятие "реклама", поскольку обладает всеми ее признаками - распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к объекту рекламирования - компании «Смарт Мебель Сервис» и ее товарам. При этом сведения, указанные в аудиосообщении, носят обобщенный характер.

В соответствии с частью 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. 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или номер телефона поступило соответствующее рекламное аудиосообщение.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 N 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-распространителя.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок или форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Комиссией Тамбовского УФАС России установлено, что 10.01.2024 в 11:11 <...> посетил сайт <https://kouchprem.ru/> (ИП <...>) и оставил свои персональные данные в виде ФИО и номера телефона. Записаться на коуч без проставления «галочек» в соответствующих столбцах («Даю согласие на обработку моих персональных данных в соответствии с политикой обработки персональных данных», «Даю согласие на получение рассылок рекламно-информационного характера») не возможно.

Согласно п. 6 Согласия на обработку персональных данных персональные данные могут быть переданы партнерам для продвижения товаров, работ, услуг Оператора и компаний-партнеров, в том числе посредством осуществления телефонного звонка и проведения рассылки.

В соответствии с Приложением к согласию на обработку персональных данных, размещенному на сайте kouchprem.ru, ИП <...> и ООО «Смарт Мебель Сервис» являются партнерами ИП <...>.

Согласно сублицензионному договору № 01-01/2024ГЦК (далее — Договор) от 01.01.2024 Лицензиат (ИП <...>) обязуется представить Сублицензиату (ООО «Смарт Мебель Сервис») за вознаграждение на указанный в Договоре срок простую (неисключительную) лицензию на право пользования в предпринимательской деятельности Сублицензиата (ООО «Смарт Мебель Сервис») CRM-системой (электронная система учета и взаимодействия с клиентом Лицензиата, позволяющая устанавливать телефонное соединение и вести запись телефонных разговоров).

Таким образом, рассматриваемая реклама ООО «Смарт Мебель Сервис» была распространена с согласия абонента (<...>).

Таким образом, признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе не нашли своего подтверждения.

Согласно подпункту «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия

фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № 068/05/18-74/2024 прекратить.

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

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии Н.В. Попова

К.С. Рябова

Исп.Рябова К.С.

тел.8-4752-72-93-54, 068-112

2024-2884

