ООО «Раппорто»

1-й Волконский переулок,

д.15, эт.5, пом.I, ком.1

г. Москва, 127473

Ленинская Слобода ул., д.19

г. Москва, 115280

ИП <...>

<...>

г. Москва, 121165

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-8/2021

Решение в полном объеме изготовлено 7 апреля 2021г. г. Барнаул

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

председатель Комиссии:

<...> – руководитель управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-8/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщений на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие ИП <...>,

в отсутствие представителя ООО «Раппорто»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-8/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон заявителя <...> смс-

сообщений с нежелательной рекламой финансовых услуг: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – cashin24.ru/IJ9h9u», «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5.q7», без предварительного согласия.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано ООО «Раппорто». Рассмотрение дела назначено на 09.02.2021г.

ООО «Раппорто» во исполнение определения о возбуждении дела представлены пояснения, согласно которым рассматриваемые смс-рассылки на номер <...> осуществлялись в рамках договора №ПАА-03/20 от 11.03.2020г., заключенного между Обществом и ИП <...>. По договору ИП <...> гарантирует наличие согласий от абонентов на получение ими коротких текстовых сообщений, рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи. Формирование текста смс-сообщений и создание списка телефонных номеров абонентов для отправки/доставки смс-сообщений производится ИП <...> в системе Rapporto самостоятельно.

По информации ООО «Раппорто», Общество не участвует в формировании смс-сообщений и круга получателей, не определяет дату и время рассылки, а выполняет только технологическую функцию по передаче сообщений через свою коммуникационную платформу.

ООО «Раппорто» считает, что Общество не является ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем, ни рекламораспространителем, а обязанность по предоставлению согласия абонента на получение им смс-рассылок на номер <...> лежит на ИП <...>.

ИП <...> в адрес ООО «Раппорто» представлено согласие на обработку персональных данных клиентов – физических лиц, в котором указаны ФИО и абонентский номер заявителя, однако согласие не содержит подпись заявителя.

09.02.2021г. Комиссией рассмотрение дела отложено до 11.03.2021г., в связи с необходимостью привлечения к участию в деле ИП <...> (ОГРНИП <...>) для получения дополнительных доказательств.

11.03.2021г. в связи с отсутствием в материалах дела доказательств надлежащего извещения ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела, а также истребуемых от нее определением об отложении рассмотрения дела от 09.02.2021г. документов и материалов, связанные с распространением рассматриваемой рекламы, рассмотрение дела отложено до 07.04.2021г.

Согласно п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее – Правила) дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца. Рассмотрение дела в отсутствие лиц возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о дате, времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или это ходатайсво не удовлетворено антимонопольным органом.

07.04.2021г. ООО «Раппорто», ИП <...> и заявитель на рассмотрение дела не явились, о дате и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу п.31 Правил не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

ИП <...> во исполнение определения об отложении рассмотрения дела от 11.03.2021г. представлены письменные пояснения, согласно которым личные данные пользователем (<...>) были введены на сайте https://zaimall24.ru. Передача сообщений по контактным данным пользователя невозможна без его согласия на обработку и передачу персональных данных.

Комиссия, изучив материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

Согласно материалам дела 30.07.2020г. и 07.08.2020г. на абонентский номер заявителя <...> поступили смс-сообщения с абонентского номера под буквенным обозначением «zaimall24ru» с нежелательной рекламой финансовых услуг, без предварительного согласия.

Заявителем представлены скриншоты смс-сообщений, а также детализация абонентского номера, которыми подтверждается поступление вышеуказанных смс-сообщений.

Из скриншота следует, что 30.07.2020г. в 19:49 поступило сообщение: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – cashin24.ru/IJ9h9u», 07.08.2020г. в 23:55 – «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5.q7».

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 оказываемой финансовой услуге, а именно предоставление займа на сумму 30 000 рублей под 0%.

В соответствии с 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

ИП <...> представлено согласие на обработку персональных данных клиентов – физических лиц следующего содержания: «Я, <...>(абонентский номер +<...>), оставляя заявку на интернет-сайте https://zaimall24.ru, принимаю настоящее Согласие на обработку персональных данных. Действуя свободно, своей волей и в своем интересе, а также подтверждая свою дееспособность, даю свое согласие ИП <...> (<…>) на обработку своих персональных данных со следующими условиями <…>».

Изучив функционал сайта https://zaimall24.ru, антимонопольным органом установлено, что для получения займа посетитель сайта должен кликнуть на активное окно «Получить деньги». Далее осуществляется автоматический переход в раздел «Оформление заявки», в котором посетитель сайта должен заполнить регистрационную форму: указать номер телефона, адрес электронной почты, ввести сумму займа, поставить отметку о согласии с политикой обработки персональных данных и даче согласия на обработку персональных данных, при этом на данном этапе оформления заявки иные данные, в том числе ФИО посетителя не указываются, а также не предусмотрена дача согласия на получение рекламы путем отметки каких-либо символов.

Антимонопольный орган, проанализировав представленное согласие, установил, что оно не содержит сведений о согласии заявителя на получение рекламной информации, а также в согласии отсутствует личная или электронная подпись <...>.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации 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 рекламораспространителя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

Более того, как было указано выше, согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии с 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.

В соответствии материалами дела, рекламораспространитем рассматриваемой рекламы является ИП <...> (ОГРНИП <...>).

В соответствии с п.49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой рекламы указанным способом, ИП <...> не представлено.

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.42-47, п.49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – cashin24.ru/IJ9h9u», распространенную 30.07.2020г., рекламу: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – finm24.ru/BTL5.q7», распространенную 07.08.2020г., на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>