

РЕШЕНИЕ

по делу № 018/05/18-96/2023

30 марта 2023 года г. Ижевск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 27 марта 2023 года. В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2023 года.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <ФИО> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике;

члены Комиссии: <ФИО> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <ФИО> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № 018/05/18-96/2023, возбужденного в отношении ИП <ФИО> (ИНН 500119115115, ОГРНИП 320774600545222) по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»)

в отсутствие:

- заявителя – гр. <ФИО> (далее – Заявитель), уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;

- ИП <ФИО>, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом (в материалы дела направлены письменные возражения вх. №2263-ЭП/23 от 23.03.2023),

УСТАНОВИЛА:

28.11.2022 в Удмуртское УФАС России поступило заявление от гр. <ФИО> (далее – Заявитель), из содержания которого следует, что 28.11.2022 на его номер телефона +7 (982) 820-**-** от отправителей с буквенным идентификатором «slavzaim.ru», «finxx.ru» поступили следующие рекламные смс-сообщения:

- «slavzaim.ru»: «Заём в размере 22000 руб...»,

- «finxx.ru»: «Вам одобрен займ 16000 руб...».

При этом, Заявитель указывает, что не давал предварительное согласие на получение такой информации от данных отправителей.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением требований законодательства о рекламе на основании ч. 1 ст. 34 ФЗ «О рекламе», постановления Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 «Об утверждении Правил

рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» Управлением истребованы документы, сведения, пояснения в письменной форме, связанные с обстоятельствами, изложенными в заявлении о нарушении законодательства.

В ответ на запрос Управления ПАО «МТС» сообщило, что рассылку осуществляли ООО «СМС Трафик» и ООО «СЕВЕНТЕХ» на основании договоров заключенных между сторонами.

ООО «СМС Трафик» представило в материалы дела сведения о том, что смс-сообщение с буквенным идентификатором «finxx.ru» отправлено по заказу ИП <ФИО> (ИНН 500119115115, ОГРНИП 320774600545222) в рамках исполнения договора №424-14/А от 01.10.2017. Также в материалы дела представлено письменное согласие на обработку персональных данных гр. <ФИО>

ООО «СЕВЕНТЕХ» представило в материалы дела сведения о том, что отправление смс-сообщения с буквенным идентификатором «slavzaim.ru» осуществлялось по заказу ИП <ФИО> (ИНН 500119115115, ОГРНИП 320774600545222) в рамках исполнения договора № СМС-23/21 от 01.07.2021. Также в материалы дела представлено письменное согласие на обработку персональных данных гр. <ФИО>

По результатам рассмотрения заявления и полученных доказательств, в связи с выявлением в действиях ИП <ФИО> признаков нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», выразившихся в неоднократном нарушении правил распространения рекламы по сетям электросвязи, определением Удмуртского УФАС России от 27.01.2023 в отношении ИП <ФИО> возбуждено дело № 018/05/18-96/2023, которое было назначено к рассмотрению на 27.02.2023.

27.02.2023 Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что в материалах дела отсутствуют доказательства о надлежащем уведомлении ИП <ФИО> о дате, времени и месте рассмотрения дела, в связи с чем определением от 27.02.2023 отложило рассмотрение дела на 27.03.2023.

27.03.2023 на заседании Комиссии в отсутствие лиц, участвующих в рассмотрении дела, уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, установлено следующее.

28.11.2022 от имени отправителя с буквенным идентификатором «slavzaim.ru», «finxx.ru» была осуществлена смс-рассылка через технические и программные средства ООО «СЕВЕНТЕХ» и ООО «СМС Трафик» по заказу ИП <ФИО> (ИНН 500119115115, ОГРНИП 320774600545222, адрес: ул. Лефортовский вал, д.9, к.1, кв. 1, г. Москва, 111250) следующего содержания:

- «slavzaim.ru»: «Заём в размере 22000 руб...»,

- «finxx.ru»: «Вам одобрен займ 16000 руб...».

23.03.2023 ИП <ФИО> в ответ на определение по делу №018/05/18-96/2023 направил в материалы дела письменные возражения (вх. №2263-ЭП/23) а также копию согласия на обработку персональных данных гр. <ФИО> Как следует из письменных пояснений <ФИО> личные данные были введены пользователем номера +7(982)820-71-46 на сайтах <https://slavzaim.ru>, <https://finxx.ru>. При этом он

указывает, что передача сообщений по контактными данным пользователя не возможна без его согласия на обработку и передачу персональных данных.

В п. 10 «Согласия на обработку персональных данных клиентов – физических лиц» (далее – Согласие), указано следующее: «Я СОГЛАСЕН на обработку и хранение моих персональных данных, указанных мною в Форме обратной связи и в процессе регистрации на сайте в соответствии с условиями настоящего согласия на обработку персональных данных. Одновременно даю свое согласие и не возражаю, чтобы ИП <ФИО> или иные лица по ее поручению отправляли сообщения, в том числе рекламного характера или иную информацию иного содержания на номер телефона или адрес электронной почты или с использованием иных средств связи, указанных мной в Форме или при регистрации на Сайте».

В Анкете физического лица указана следующая информация: ФИО -Тарасенко Демид Александрович; номер телефона +7(982)820-71-46; дата анкетирования - 25 июля 2022.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

Информация «Заём в размере 22000 руб...», «Вам одобрен займ 16000 руб...» распространена с использованием радиотелефонной связи посредством смс-сообщений, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (предоставление займов), формирование или поддержание интереса к нему, следовательно, является рекламой.

Согласно положениям части 1 статьи 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.

Рассмотрев доводы и возражения ИП <ФИО>, Комиссия считает их необоснованными в связи со следующим.

Согласно п.п. 1, 9 ч. 4 ст. 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» в случаях, предусмотренных федеральным законом,

обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных. равнозначным содержащему собственноручную подпись субъекта персональных данных согласию в письменной форме на бумажном носителе признается согласие в форме электронного документа, подписанного в соответствии с федеральным законом электронной подписью. Согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в том числе:

- фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;
- подпись субъекта персональных данных.

Согласно разъяснениям, указанным в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом, указанным в части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Следуя вышеназванным разъяснениям, Комиссия приходит к выводу о том, что Согласие и Анкета не содержат сведений достаточных для идентификации и подтверждения волеизъявления гр. <ФИО> на получение рекламы от ИП <ФИО>, поскольку отсутствует адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, личная или электронная подпись лица. Таким образом, Согласие и Анкета не являются надлежащим доказательством наличия предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Как следует из заявления гр. <ФИО> он не давал согласие на получение рекламных сообщений от ИП <ФИО>, на сайтах «slavzaim.ru», «finxx.ru», не регистрировался для получения займов, так как в отношении него проводится процедура банкротства.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»

- рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, с учетом положений ФЗ «О рекламе» ИП <ФИО> является рекламодателем рекламных смс-сообщений с буквенным идентификатором «slavzaim.ru», «finxx.ru» поступивших 28.11.2022 на мобильный номер телефона Заявителя +7 (982) 820-**-**, без согласия абонента на получение данной рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе».

При этом, исходя из совокупности положений пункта 7 статьи 3 и части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» следует, что рекламодателем является каждое лицо, участвующее без согласия абонента в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

Таким образом, с учетом положений ФЗ «О рекламе» и имеющихся доказательств ИП <ФИО> является рекламодателем рассматриваемых рекламных смс-сообщений, как лицо осуществившее распространение рекламы от абонента с буквенным идентификатором «slavzaim.ru», «finxx.ru» посредством использования подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер +7 (982) 820-**-** гр. <ФИО> без его согласия на получение данной информации, что является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе: выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Удмуртское УФАС России считает, необходимым выдать ИП <ФИО> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «*Заём в размере 22000 руб...*», «*Вам одобрен займ 16000 руб...*» распространенную в виде смс-сообщений 28.11.2022 от абонента с буквенным идентификатором «slavzaim.ru», «finxx.ru», на номер телефона +7 (982) 820-**-** гр. <ФИО>, поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать ИП <ФИО> (ИНН 500119115115, ОГРНИП 320774600545222) нарушившем требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
3. Выдать ИП <ФИО> (ИНН 500119115115, ОГРНИП 320774600545222) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела № 018/05/18-96/2023 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении виновного должностного лица производства по делу об административном

правонарушении, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <ФИО>

Члены Комиссии <ФИО>

<ФИО>