

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/18-255/2023 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена «15» июня 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме «27» июня 2023 года.

г. Тамбов

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

члены Комиссии – заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Абанкин А.А.,

рассмотрев дело № 068/05/18-255/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы посредством направления рекламного аудиосообщения без предварительного согласия,

в отсутствие представителей ООО «ЦРМ.ЛИДС», ПАО «МТС», заявителя <...>, извещенных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России подано обращение <...>. (вх. от 20.03.2023 № 1607-ИП/23) о поступлении 17.03.2023 в 14:10 с номера телефона (<...>) на мобильный телефон заявителя (номер +<...>) аудиосообщения следующего содержания:

«- Алло. - Вам звонит <...> , из департамента помощи гражданам, в связи ухудшением экономической ситуации в стране у вас есть возможность законно списать все

ваши долги свыше 250 000 тысяч рублей и освободиться от кредитной нагрузки. Если вы желаете получить бесплатную консультацию по списанию просто нажмите 1 и ожидайте звонка специалиста, если «нет» - нажмите «2» без его согласия.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, усматриваются признаки того, что при распространении вышеуказанной рекламы были нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Установлено, что на номер телефона заявителя (номер +<...>) рекламное аудиосообщение поступило с номера телефона +<...>, выделенного ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Письмом (исх. от 11.05.2023 № Ц11/00104и, вх. от 15.05.2023 № 2825/23) ПАО «Мобильные ТелеСистемы» сообщило, что номер + <...> заявителя (<...>) не принадлежит к номерной емкости ПАО «МТС».

Номер +<...>, с которого 17.03.2023 был произведен аудиозвонок рекламного характера был выделен ПАО «МТС» абоненту - Обществу с ограниченной ответственностью «ЦРМ.ЛИДС» (ИНН 6319239348, юридический адрес: 119192, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Раменки, ул. Мосфильмовская, д. 74Б, помещ. 9, фактический адрес: 443124, Россия, г. Самара, ул. Ново-Садовая, д.180А, эт. 1, кв. 59) на основании заключенного с ним договора об оказании услуг связи №163367394113 от 26.01.2023.

Лицом, в чьих интересах распространяется рассматриваемая реклама, является ООО «ЦРМ.ЛИДС» (ИНН 6319239348, юридический адрес: 119192, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Раменки, ул. Мосфильмовская, д. 74Б, помещ. 9, фактический адрес: 443124, Россия, г. Самара, ул. Ново-Садовая, д.180А, эт. 1, кв. 59).

17.05.2023 ООО «ЦРМ.ЛИДС» привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Письмом (вх. № 3617/23 от 22.05.2023) ООО «ЦРМ.ЛИДС» сообщило, что в адрес Общества были представлены документы о согласии абонента (номер +<...>), полученные от контрагента <...>

Телефонный номер +<...> был заявлен абонентом <...> в качестве контактного, в том числе для заключения договора потребительского займа и продвижения рекламных услуг. Согласие абонента было оставлено на сайте (<https://mikrozaumi24.ru/>). Абонент <...> заполнила заявку на сайте на получение займа и предоставил согласие на обработку персональных данных.

Таким образом, абонент (<...>) предоставила согласие на обработку

персональных данных и их передачу третьим лицам в целях оформления (получения) кредита.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38ФЗ «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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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, под товаром понимается 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 как к ООО «ЦРМ.ЛИДС», так и к его продуктам (финансовым услугам), сведения об услугах Общества, 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 смс-сообщение.

Тамбовским УФАС России установлено, что, пройдя по ссылке (<https://mikrozaymi24.ru/>) открывается Интернет-сайт «Микрозайм24.Быстро.Онлайн», на главной странице сайта расположено окошко для заполнения заявки на оформление займа, где можно выбрать сумму займа от 1 тысячи рублей до 100 тысяч рублей, ниже расположена активная клавиша «оформить заявку», но для того, чтобы нажать эту клавишу необходимо поставить галочку о том, что «Мне исполнилось 18 лет, я не являюсь получателем президентских выплат на детей, согласен с договором публичной оферты и даю согласие на обработку персональных данных, получение рекламных материалов, ознакомлен с «тарифными планами»», таким образом дать согласие на все вышеперечисленные манипуляции.

С учетом изложенного, у потребителя отсутствует возможность предоставить согласие на обработку персональных данных без представления согласия на рассылку рекламы, что прямо указывает на недобровольный характер представления такого согласия.

Далее необходимо ввести данные (ФИО, e-mail, номер телефона, дата рождения) и проставить галочки о том, что «Принимаю вышеперечисленное соглашение об обработке, хранении и использовании данных» и «Мне исполнилось 18 лет, я не являюсь получателем президентских выплат на детей, согласен с договором публичной оферты и даю согласие на обработку персональных данных, получение рекламных материалов, ознакомлен с «тарифными планами».

При этом, механика верификации достоверности указанного номера (проверочный смс-код и т.п.) сайтом не предусмотрена.

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.

С учетом изложенного, ссылки ООО «ЦРМ.ЛИДС» на надлежащее получение согласия абонента подлежат отклонению, поскольку, во-первых, оно получено под условием оказания услуг (т.е. предоставлено недобровольно), а, во-вторых, у Общества отсутствуют какие-либо доказательства, что телефонный номер указан лицом, имеющим к нему отношение.

Иными словами, отсутствуют доказательства того, что ООО «ЦРМ.ЛИДС» проявило должную заботливость и осмотрительность при определении списка рассылки своей рекламной информации, что лишает Общество права ссылаться на отсутствие вины в нарушении.

Комиссией установлено, что владельцем (номера телефона +<...>) является <...>. Подтверждение наличия у рекламодателя согласия <...> на распространение в его адрес рекламы, не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что указанное аудиосообщение направлено абоненту без его согласия, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и пояснений, в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламораспространителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЦРМ.ЛИДС».

ООО «ЦРМ.ЛИДС» письмом (вх. от 13.06.2023 № 3617/23) сообщило, что обществом произведено занесение абонентского номера +<...> в печень «Черный список» рассылки рекламных материалов и представлены доказательства в виде скриншота (снимка экрана) о занесении в черный список.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-48 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «- Алло. - Вам звонит <...>, из департамента помощи гражданам, в связи ухудшением экономической ситуации в стране у вас есть возможность законно списать все ваши долги свыше 250 000 тысяч рублей и освободиться от кредитной нагрузки. Если вы желаете получить бесплатную консультацию по списанию просто нажмите 1 и ожидайте звонка специалиста, если «нет» - нажмите «2», поступившую 17.03.2023 в 14:10 с номера телефона (+<...>) на мобильный телефон заявителя (номер +<...>), поскольку при её распространении ООО «ЦРМ.ЛИДС» нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Предписание об устранении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в связи с прекращением распространения не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии К.И. Мурзин

Члены Комиссии Н.В. Попова

А.А. Абанкин

Исп.Абанкин А.А.

тел.(4752) 72-93-54 вн. 068-117

2023-2678