

ИП <...>

<...>

Курганская область, 641513

<...>

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-290/2021

Решение в полном объеме изготовлено 12 мая 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 №022/05/18-290/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – <...>,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-290/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон смс-сообщения с нежелательной рекламой займа.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признан ИП <...>. Рассмотрение дела назначено на 28.04.2021г.

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.

28.04.2021г. в связи с отсутствием в материалах дела доказательств надлежащего извещения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>, рассмотрение дела отложено на 12.05.2021г.

В указанную дату заявитель и ИП <...> 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.

Согласно материалам дела 01.03.2021г. в 12:32 на абонентский номер заявителя <...> поступило смс-сообщение с абонентского номера под буквенным обозначением «zaimm365.ru» с нежелательной рекламой финансовых услуг без предварительного согласия на получение.

Заявителем представлен скриншот рекламной информации следующего содержания: «Вам одобрен займ на сумму 97000 рублей МФО по mfo-1.ru/VWoTq1b».

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 финансовой услуге – займ на сумму 97 000 рублей.

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».

По информации ПАО «МТС» абонентский номер под буквенным обозначением «zaimm365.ru» выделен ИП <...> (ОГРНИП <...>, адрес: Курганская область, <...>), на основании заявления на добавление услуги МТС Коммуникатор от 19.08.2020г.

ИП <...> представлены пояснения, согласно которым личные данные были введены пользователем номера <...> на сайте <https://zaimm365.ru>. Передача сообщений по контактными данным пользователя невозможна без его согласия на обработку персональных данных.

В антимонопольный орган ИП <...> представлено согласие на обработку персональных данных <...>. Из содержания согласия следует: «Я, <...> (абонентский номер <...>), оставляя заявку на интернет-сайте <https://zaimm365.ru>, принимаю настоящее Согласие на обработку персональных данных (далее - Согласие). Действуя свободно, своей волей и в своем интересе, а также подтверждая свою дееспособность, даю свое согласие ИП <...> (ИНН <...>, адрес: 641513, Курганская обл, <...>) на обработку своих персональных данных со следующими условиями: <...> 10. 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 Компания 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».

Представленное ИП <...> согласие на обработку персональных данных, в котором указаны ФИО и номер телефона заявителя, не содержит даты и подписи заявителя. В представленной анкете физического лица также отсутствует подпись заявителя. Представленные скриншоты с интернет сайта на оформление заявки не содержат отметки о согласии на получение рекламной информации при регистрации.

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 рекламодателя.

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 рекламодателя.

ИП <...> не представлено согласие абонента номера <...> на получение именно рекламной информации.

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

В соответствии с представленными материалами, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП<...> (ОГРНИП <...>, адрес: Курганская область, <...>).

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.

Доказательства, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой рекламы указанным способом, в материалах дела отсутствуют.

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 одобрен займ на сумму 97000 рублей МФО по tfo-1.ru/VWoTq1b», распространенную 01.03.2021г. 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 <...>

<...>