

РЕШЕНИЕ

по делу 021/05/18-871/2023

05 марта 2024 г. г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Комиссия) в составе: председатель Комиссии: "..."

члены Комиссии: "..."

рассмотрев дело № 021/05/18-871/2023, возбужденное в отношении ООО «ИТ-ФИНАНС» (ИНН/КПП/ОГРН 6316270558/631601001/1216300008011) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее также Закон о рекламе), в отсутствие представителя ООО «ИТ-ФИНАНС» (ИНН/КПП/ОГРН 6316270558/631601001/1216300008011), надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела, в присутствии гражданина "...",

1

УСТАНОВИЛА:

Определением о возбуждении дела № 021/05/18-871/2023 и назначении дела к рассмотрению (исх. от 25.10.2024 № ВК/6408/23) ООО «ИТ-ФИНАНС» (ИНН/КПП/ОГРН 6316270558/631601001/1216300008011) признано лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе по следующим основаниям. 25.08.2023 (вх. № 6705-ЭП/23) в Чувашское УФАС России поступило заявление гражданина "... (далее - Заявитель) с обращением о получении им нежелательного смс – сообщения. Установлено, что 11.07.2023 в 08 час. 02 мин. на выделенный Заявителю ПАО «МегаФон» номер мобильного телефона "... от буквенного идентификатора «1t-fnc.ru» поступило следующее смс — сообщение: «Ув.клиент, Займ на карту 21024 р одобрен, заберите о.1t-fnc.ru/6E2Rv». Из информации ПАО «МегаФон» установлено, что отправка смс – сообщения осуществлена при участии оператора связи ООО «Медиа Технолоджи», согласно заключенному между названными

операторами связи договору об оказании услуг связи. Из информации ООО «Медиа Технолоджи» следует, что лицом, осуществившим распространение рассматриваемого смс – сообщения выступило ООО «ИТ-ФИНАНС» (ИНН/КПП/ОГРН 6316270558/631601001/1216300008011).

ООО «ИТ-ФИНАНС» (ИНН/КПП/ОГРН 6316270558/631601001/1216300008011) в свою очередь представило в материалы дела скриншот электронной заявки Заявителя на оформление денежных средств при посещении последним 11.07.2023 сайта <https://1t-fnc.ru> с IP адреса 188.162.38.211 (Mozilla/5.0 (Linux; Android 13; SAMSUNG SM-G991U), содержащей персональные данные Заявителя (ФИО - "...", телефон "..."). Согласие на получение рекламной информации было дано с помощью проставления галочки на вышеназванном ресурсе. Таким образом, общество полагает, что основания для признания его нарушившим Закон о рекламе отсутствуют. При этом, в рамках рассмотрения дела, ООО «ИТ-ФИНАНС» приняло меры по прекращению взаимодействия с абонентом "...", исключив данный номер телефона из базы данных клиентов общества. Заявитель в заседании Комиссии поддержал свое обращение, возразив относительно доводов ООО «ИТ-ФИНАНС» в заполнении им заявки и получении данным лицом его предварительного согласия на направление сообщений рекламного характера, указав, что никогда не обращался за услугами к данному лицу и не оставлял на его сайте заявку с указанием своих персональных данных с целью получения денежных средств и информации. Вместе с тем, с целью получения сведений, имеющих значение для рассмотрения дела, был осуществлен запрос провайдеру ООО «Скартел» о представлении информации о владельце IP-адреса (188.162.38.211 (Mozilla/5.0 (Linux; Android 13; SAMSUNG SM-G991U), с которого 11.07.2023 был осуществлен выход на сайт общества <https://1t-fnc.ru> . Из ответа ООО «Скартел» установлено, что определить лицо по вышеназванным данным не представляется возможным, поскольку динамический характер IP-адреса означает, что он не закреплен строго за каким - либо лицом, данным IP-адресом могут пользоваться различные абоненты в различное время в любой точке, находящейся в пределах территории покрытия сети ООО «Скартел», что делает невозможной идентификацию конкретного абонента, осуществившего доступ к информационно- телекоммуникационной сети Интернет в указанной Чувашским УФАС России запросе период времени. *Исследовав информацию и доказательства, имеющиеся в материалах дела, Комиссия пришла к следующему.* Обстоятельства дела свидетельствуют, что 11.07.2023 в 08 час. 02 мин. на номер мобильного телефона "... поступило смс – сообщение «Ув.клиент, Займ на карту 21024 р одобрен, заберите о.1t-fnc.ru/6E2Rv» от буквенного идентификатора «1t-fnc.ru». Рассматриваемое смс - сообщение определяется как реклама, поскольку обладает всеми

квалифицирующими признаками рекламы применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе. Под рекламой, определенной пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, 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. Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (пункт 2 статьи 3), может выступать 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. Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе. Согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются 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. В силу специфики способа распространения рекламы по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер телефонного звонка (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 11.05.2021 N 09АП-8170/2021 по делу N А40-187154/2020). Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена. Местом и временем совершения распространения рекламы является место и время получения каждым конкретным абонентом данной рекламы, в том числе, в случае если реклама имеет идентичное содержание. Таким образом, установлено, что рассматриваемое смс - сообщение носит рекламный характер и местом его распространения явилась место нахождения абонента "... - Чувашская Республика. В своем обращении Заявитель указал, что не давал своего согласия на получение рассматриваемого смс - сообщения рекламного характера. Установленные материалами дела обстоятельства, указывали, что согласие абонента "... (Заявителя) на получение рекламы должно быть получено ООО «ИТ-ФИНАНС». При этом, по мнению общества, согласие

на получение рекламной информации, данное Заявителем, подтверждается заполненной им электронной заявкой на сайте общества <https://1t-fnc.ru>. В качестве доказательства обществом представлен скриншот с сайта, в котором усматривается заявка от имени "...", с указанием, в том числе, номера телефона "...", даты рождения "...", проставленный знак в виде галочки напротив условия, предусматривающего предварительное согласие на получение рекламно - информационных рассылок (материалов). Комиссия, исходя из фактически установленных обстоятельств по делу, принимая во внимание представленный скриншот, отмечает, что данный довод общества относительно того, что оно имело предварительное согласие на осуществление рекламного смс - сообщения, не находит своего подтверждения. Согласно правовой позиции, 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», следует, что Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. В соответствии с данной нормой, согласие абонента на получение рекламы должно быть дано конкретному рекламодателю и выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента и получить возможность подтверждения в получении такого согласия. Доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя. Учитывая изложенное, буквальное толкование положений Закона о рекламе позволяет сделать вывод о том, что согласие абонента на получение рекламы должно быть выражено явно и оформлено соответствующим, подтверждающим данный факт, образом. Простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования. Представленное согласие, без содержания подписи Заявителя, не свидетельствует о заполнении ее Заявителем и о его волеизъявлении на получение рекламы, поскольку не позволяет, в том числе, однозначно идентифицировать лицо, заполнившее форму электронной заявки на сайте сети Интернет. В этой связи, из представленного в дело скриншота электронной заявки, Комиссия не установила волеизъявления Заявителя на получение рекламы от ООО «ИТ-ФИНАНС». Представленные документы не могут рассматриваться как надлежащее получение согласия, поскольку информация, указанная в согласии, не идентифицируется с Заявителем, как это предписано законом. Иных фактических доказательств получения

согласия на направление рекламных сообщений, общество не представило. Таким образом ООО «ИТ-ФИНАНС» не доказало соблюдение в своих действиях требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на распространителя рекламы. Согласно пункту 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель. Рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (статья 3 Закона о рекламе). Установлено, что рекламораспространителем явилось ООО «ИТ-ФИНАНС». Таким образом, ООО «ИТ-ФИНАНС» сформировало и направило смс-сообщение рекламного характера в нарушение требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе. В соответствии с частью 1 пункта 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Материалами дела установлено о прекращении осуществления неправомерных рекламных сообщений на сотовый номер Заявителя путем исключения его номера из базы данных ООО «ИТ-ФИНАНС». Таким образом, Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ООО «ИТ-ФИНАНС» предписания о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Руководствуясь частью 2 пункта 1, частью 1 пункта 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ИТ-ФИНАНС» нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе». 2. Не выдавать ООО «ИТ-ФИНАНС» предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе. 3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «ИТ-ФИНАНС».

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии: "..."

Решение в полном объеме изготовлено 05.03.2024 и может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

2024-1312