

РЕШЕНИЕ

по делу № 078/05/18-1412/2021

24 февраля 2022 года Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе рассмотрев дело № 078/05/18-1412/2021 по признакам нарушения ООО «Лидс Лаб» ОГРН: 1177746582463, ИНН 9721050220) требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы дилерского центра, поступившей 13 октября 2021 г. в 17:47 на абонентский номер заявителя +7**** с номера +*****, без согласия заявителя,

в присутствии:

- заявителя (согласно обращению);
- законного представителя ООО «Лидс Лаб» ;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило заявление физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы, поступившей на абонентский номер заявителя +7**** посредством звонка с номера +7****.

Согласно обращению заявителя (вх. № 32378-ЭП/21): «...13 октября 2021 года на используемый мной абонентский номер мобильной телефонной связи +7**** (оператор «Yota» поступил незапрошенный мною звонок с номера +7****», «...ниже привожу содержание звонка: Оператор: Добрый день. Меня зовут Людмила. Рада сообщит что в нашем дилерском центре действует акция: скидка на УАЗ «Патриот» до 40 тысяч рублей до конца недели, кредитная ставка до 7.5%. При покупке до 20 октября — зимние шины в подарок. Скажите пожалуйста, Вы планируете

покупку нового автомобиля в ближайший месяц?...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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 с частью 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием. Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер +7*****.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» указанный абонентский номер выделен ООО «Лидс Лаб» ОГРН: 1177746582463, ИНН 9721050220).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 15.11.2021 исх. № 78/32036/21 в отношении ООО «Лидс Лаб» возбуждено производство по делу № 078/05/18- 1412/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1412/2021 назначено на 13.12.2021 в 10

часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

13.12.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1412/2021 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению) и законный представитель ООО «Лидс Лаб» не явились при надлежащем уведомлении о месте и времени. Ходатайств от ООО «Лидс Лаб» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

13.12.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 15.12.2021 исх. № 78/36220/21 срок рассмотрения дела № 078/05/18-1412/2021 продлен до 15 февраля 2021 года.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 17.12.2021 исх. № 78/36576/21 рассмотрение дела № 078/05/18-1412/2021 назначено на 25 января 2022 в 10 часов 30 минут.

30.12.2021 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили пояснения ООО «Лидс Лаб» вх. № 41680-ЭП/21, согласно которым ООО «Аларм-моторс Лахта» заказало у ООО «Лидс Лаб» оказание услуг по поиску и привлечению потенциальных клиентов по договору на оказание услуг № 1-23/09/2019 от 19.09.2019. Для оказания услуг ООО «Аларм-моторс Лахта», ООО «Лидс Лаб» использовало обезличенные данные: телефонный номер +7*****, которые получило от иного лица — ООО «Лондон».

Общество заявляет, что стороны не обладают дополнительной информацией о принадлежности данного номера телефона какому-либо конкретному гражданину. Но как указано в пояснениях согласие держателя номера телефона было получено: 20 ноября 2020 г. держатель номера +7***** перешел на сайт <https://sportspot.su/> и осуществил подписку. Владельцем и оператором данного сайта является ООО «Лондон».

Согласие абонента +7***** через сайт <https://sportspot.su/> было получено с помощью специального окна, в котором для успешной подписки на новости, необходимо поставить «галочку» о согласии на обработку персональных данных и получение рекламных посланий.

25.01.2022 на рассмотрение дела № 078/05/19-1412/2021 в режиме ВКС присутствовали заявитель (согласно обращению) и представитель ООО «Лидс Лаб»

- Алдашев Сажар (доверенность б/н от 20.12.2021, который подтвердил позицию изложенную в пояснениях от 30.12.2021.

25.01.2022 заявитель на рассмотрении дела указал, что никогда раньше не посещал вышеуказанный сайт, не подписывался на его новостные обновления и не соглашался на получение рекламы.

Представитель ООО «Лидс Лаб» не смог опровергнуть данный факт. При этом именно на ООО «Лидс Лаб» законом возложено бремя доказывания данного наличия предварительного согласия .

Кроме того, согласно информации сайта sportspot.su никакой верификации номера не происходит, то есть нет проверки принадлежности определённого номера определённому лицу. Следовательно, любое лицом может указать любой номер на указанном сайте.

25.01.2022 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 26.01.2022 исх. № 78/1922/22 рассмотрение дела № 078/05/18-1412/2021 назначено на 11 февраля 2022 в 10 часов 30 минут.

11.02.2022 в адрес Санкт-Петербургского УФАС России поступили пояснения ООО «Лидс Лаб» вх. № 3930-ЭП/22, согласно которым рекламная компания по заказу ООО «Алам-моторс Лахта», в связи с которым был осуществлен звонок заявителю, была полностью прекращена. ООО «Лидс Лаб» удалило номер заявителя из своей базы без возможности восстановления, и обязуется больше не осуществлять любые звонки по нему. Кроме того, Общество указало, что предоставит запрошенные Определением от 26.01.2022 исх. № 78/1922/22 документы в установленный срок.

11.02.2022 на рассмотрение дела № 078/05/19-1412/2021 в режиме ВКС присутствовали заявитель (согласно обращению) и представитель ООО «Лидс Лаб» (доверенность б/н от 20.12.2021, который подтвердил позицию изложенную в пояснениях вх. № 3930-ЭП/22.

11.02.2022 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения запрошенных ранее доказательств в полном объеме.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 11.02.2022 исх. № 78/3140/22 рассмотрение дела № 078/05/18-1412/2021 назначено на 22 февраля 2022 в 10 часов 30 минут.

21.02.2022 ООО «Лидс Лаб» предоставило полный перечень запрашиваемых документов, согласно которым Общество считает обязательное проставление «галочки» о согласии на обработку персональных данных и получение рекламных посланий при подписке на

новостную ленту сайта <https://sportspot.su/> надлежащим согласием заявителя на получение рекламы.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя....».

В материалах дела № 078/05/18-1412/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «Лидс Лаб».

Кроме того, как следует из пояснений ООО «Лидс Лаб», номер заявителя они относятся к обезличенным данным, не характеризуют его как персональные данные человека и не относят его к конкретному гражданину.

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а именно: ООО «Лидс Лаб», не выражено.

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия считает необходимым выдать ООО «Лидс Лаб» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе. Выбранный Санкт-Петербургским УФАС России способ защиты общественных отношений основан положениях ФЗ «О рекламе» и направлен на защиту прав потребителей.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «О рекламе».

Между ООО «Лидс Лаб» и ООО «Лондон» заключён договор оказания услуг от 18 февраля 2019 года № 01/18-19. Предмет договора: различные маркетинговые услуги и обработка данных.

Согласно пункту 3.2.2 ООО «Лидс Лаб» вправе использовать обезличенные данные, полученные от ООО «Лондон», для целей оказания услуг другим заказчикам, в том числе для целей оказания рекламных услуг.

Наличие у ООО «Лидс Лаб» права использовать полученные от контрагентов сведения об абонентских номерах граждан для распространения на них рекламы лиц, которым граждане не давали своего согласия получать рекламу по сетям электросвязи, противоречит целям законодательства о рекламе. Общество получает возможность собирать широкую базу абонентских номеров, на которые впоследствии распространяет рекламу по сетям электросвязи. При этом абоненты номеров никогда не выражали согласия получать рекламу от неограниченного широкого круга лиц.

В этой связи Комиссия не может признать такую деятельность ООО «Лидс Лаб» добросовестной, поскольку она направлена на ущемление прав неограниченного круга лиц. С учётом изложенного, данную деятельность необходимо пресечь.

Комиссия, изучив материалы дела, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным

органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Лидс Лаб» 13 октября 2021 г. в 17:47 на абонентский номер заявителя с номера +7****, поскольку в ней нарушены требования, установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Признать в действиях рекламораспространителя ООО «Лидс Лаб» нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы диллерского центра без согласия абонента.
3. Выдать рекламораспространителю ООО «Лидс Лаб» (ИНН 9721050220) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 9 марта 2022 года.

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