

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о ПРЕКОАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 067/05/18-9/2021

25 февраля 2021 г. г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

заместитель <...>, заместитель руководителя Смоленского УФАС России,

председателя <...>, начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы
Комиссии: Смоленского УФАС России,

члены <...>, главный специалист-эксперт отдела антимонопольного
Комиссии: контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-9/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения SMS-сообщения с рекламой на телефонный номер <...> без согласия на то абонента,

Установила:

В Смоленское УФАС России поступило обращение <...> от 26.11.2020, перенаправленное ФАС России для рассмотрения по существу (вх. № 217ф от 26.11.2020), в котором сообщается о факте поступления 25.11.2020 в 17:36 на номер телефона <...>, без согласия на то абонента, SMS-сообщения с рекламой следующего содержания: «- 30% на химчистку салона авто! ул. Ново-Московская 2/8 <...>».

Указанное SMS-сообщение было отправлено через SMS-центр <...> от отправителя «Phone_Code».

В своём обращении заявитель указал, что своего согласия на получение вышеуказанной рекламы он не давал, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Согласно информации, размещенной в сети интернет, номер телефона <...> является контактным телефоном для связи со <...> центром.

Согласно части 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.

Письмом от 16.12.2020 № ЦОЗ/003944 ПАО «<...>» подтвердило факт поступления вышеуказанного SMS-сообщения абоненту <...> от отправителя «<...>» и сообщило, что его отправителем является ООО «<...>».

Определением Смоленского УФАС России от 26.01.2021 в отношении ООО «<...>» было возбуждено дело № 067/05/18-9/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела было назначено на 24.02.2021 в 9 час. 30 мин.

Рассмотрев в совокупности все имеющиеся в деле документы и материалы, Комиссия Смоленского УФАС России, приходит к следующему.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространяемая 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга); предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная в тексте SMS-сообщения информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к <...> центру.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 указанного закона, несет рекламодатель. Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 6 статьи 3 Закона о рекламе).

Письмом от 05.02.2021 № ЮОГ – 0125-5 ООО «<...>» сообщило Смоленскому УФАС России, что в соответствии с договором от 13.04.2020 № 81/20, заключенным между ООО «<...>» (Исполнитель) и ООО «<...>» (Заказчик), ООО «<...>» предоставляет ООО «<...>» услуги доступа к системе ООО «<...>» для самостоятельной отправки сообщений в соответствии с Правилами предоставления услуг, действующими тарифами, согласованными сторонами, и на основании Лицензии на право оказания телематических услуг связи.

Пунктами 3.2.1-3.2.4 указанного договора установлено, что Исполнитель обязан:

- в случаях, предусмотренных законом, получить от Абонента предварительное согласие, выраженное посредством совершения Абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого Абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение Сообщения. Сообщение считается отправленным без предварительного согласия Абонента, если Заказчик не докажет, что такое

согласие было получено;

- по требованию Исполнителя в течение 3 (Три) рабочих дней после получения требования предоставлять Исполнителю, Оператору или уполномоченному органу государственной власти документ, подтверждающий согласие Абонента, указанное в п.3.2.2. Договора.

- соблюдать требования Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», получать в необходимых случаях согласие физических лиц на обработку их персональных данных и передачу их третьим лицам, в частности, получать согласие физического лица на передачу документов, содержащих его персональные данные, в которых содержится его волеизъявление на получение Сообщения, Исполнителю, Оператору и уполномоченному органу государственной власти для целей подтверждения наличия такого согласия;

- по требованию Исполнителя в течение 3 (Три) рабочих дней после получения требования предоставлять Исполнителю, Оператору или уполномоченному органу государственной власти документ, подтверждающий согласие физических лиц на обработку их персональных данных и передачу их третьим лицам, в частности, согласие физического лица на передачу документов, содержащих его персональные данные, в которых содержится его волеизъявление на получение Сообщения, Исполнителю, Оператору и уполномоченному органу государственной власти для целей подтверждения наличия такого согласия.

ООО «<...>» направило в адрес ООО «<...>» требование о предоставлении предварительного согласия абонента <...> на получение рекламной информации.

Согласно документам и материалам, представленным ООО «<...>» в адрес Смоленского УФАС России следует, что <...>. является клиентом <...> центра (ИП <...>) и зарегистрирован в системе данных указанного центра.

Согласно письменным пояснениям ИП <...>, все клиенты центра при получении услуг в автосервисах и их оплате подписывают накладные, в которых могут выразить своё согласие на получение рекламной информации в дальнейшем.

ИП <...> представил заказ-наряд от 14.07.2019 № 140719-27, подписанный Заказчиком (<...>), согласно которому Заказчику была оказана комплексная услуга по мойке автомобиля.

Как следует из указанного заказ-наряда <...> выразил своё согласие на получение рекламных СМС-сообщений или звонков.

Таким образом, по состоянию на 25.11.2020 у <...> центра (ИП <...>) было согласие абонента номера телефона <...> на распространение рекламной информации.

ИП <...> также сообщил, что, учитывая желание <...> отказаться от получения рекламной информации от <...> центра, <...> исключен из базы данных, и в дальнейшем получать рассылку не будет.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

Определила:

Производство по делу № 067/05/18-9/2021 прекратить.