

ООО «ДжастКлик.Ру»

ул.Бауманская, д.9, ком.13,
г.Москва,105005

ООО «ДжастКлик»

ул.Бауманская, д.9, ком.13,
г.Москва,105005

3.

РЕШЕНИЕ

по делу №010/05/18-786/2021

18 марта 2022 года
Петрозаводск

г.

Резолютивная часть решения оглашена 03 марта 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 18 марта 2022 года

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

-заместитель руководителя Карельского УФАС России,
председатель комиссии;

-начальник отдела антимонопольного контроля

хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии;

-ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии,

рассмотрев дело №010/05/18-786/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «ДжастКлик.Ру» (ИНН 7723923243; ОГРН 5147746219286; ул.Бауманская, д.9, ком.13, г.Москва; далее – ООО «ДжастКлик.Ру») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, в отсутствие заявителя, представителей ООО «ДжастКлик», ООО «ДжастКлик.Ру», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило заявление З. от 01.10.2021 (вх. №4648) по факту поступления на его абонентский номер без письменного согласия SMS-рекламы следующего содержания:

- 29.09.2021 в 10 часов 06 минут от абонента «JustClick»: «Скидки на JustClick до 92% только 1 день! <https://justclick.ru/justclick-special-offer>»;

- 29.09.2021 в 20 часов 07 минут от абонента «JustClick»: «Последний шанс продлить тариф на 5 лет со скидкой до 92%. Осталось 4 часа! <https://justclick.ru/justclick-special-offer>».

В качестве подтверждения получения нежелательной рекламы к заявлению приложен скриншот страницы экрана телефона с текстами рассылок.

Вместе с тем в ходе рассмотрения заявления установлено, что в сети Интернет на сайте <https://justclick.ru/justclick-special-offer>, ссылка на который содержится в рассматриваемом SMS-сообщении, осуществляет деятельность ООО «ДжастКлик.Ру» (ИНН 7723923243; ОГРН 5147746219286).

Проанализировав нормативно-правовую базу в области рекламного законодательства, установлено следующее.

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О рекламе» его целями являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации

единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В статье 3 ФЗ «О рекламе» определены основные понятия. Так, реклама - это 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно разъяснениям ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ФЗ «О рекламе».

Информация, распространенная на выделенный заявителю телефонный номер, подпадает под определение, данное в статье 3 ФЗ «О рекламе», так как распространяется посредством подвижной радиотелефонной связи, адресована неопределенному кругу лиц, то есть не персонифицирована и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на

рынке.

Объектом рекламирования в данном случае являются система «JustClick.ru» и предлагаемые ей тарифы по автоматизации бизнеса.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ указал, что согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Ввиду того, 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. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений Постановления Пленума ВАС РФ позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В силу статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламораспространителей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» (далее – 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.

Согласно части 1 статьи 44.1 ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Отвечая на запрос Карельского УФАС России, ПАО «Мегафон» в письме от 13.10.2021 №5/2-LASB-Исх-00508/21 (вх. №4865) пояснило, что отправка SMS-сообщения осуществлена ООО «ОСК» на основании заключенного между ПАО «Мегафон» и АО «МегаЛабс» договора от 01.07.2016 №ДМИ-ОСК-01072016 (в редакции Соглашения о передаче прав и обязанностей по вышеуказанному договору от 20.04.2021). Кроме того, оператор связи подтвердил поступление 29.09.2021 в 10 часов 06 минут, в 20 часов 07 минут SMS-сообщений от отправителя «JustClick».

В свою очередь ООО «ОСК», в ответ на запрос от 14.10.2021 №03-01/134/3528, в письме от 08.11.2021 №425 (вх. от 08.11.2021 №5263) сообщило, что рассылка вышеуказанного смс-сообщения осуществлялась ООО «АйДиджитал», в рамках договора от 01.11.2015 №0111/15 (далее - договор), согласно которому ООО «ОСК» оказывает услуги ООО «АйДиджитал» по предоставлению доступа к программному обеспечению, осуществляющему автоматическую передачу текста SMS-сообщения и номера адресата SMS-сообщения на оборудование оператора связи.

ООО «АйДиджитал», отвечая на запрос Карельского УФАС (исх. от 10.11.2021 №03-01/134/3846), в письме от 17.11.2021 №1711/2021-1 сообщило о заключении с ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций» (заказчик) 12.08.2020 договора №1208/2020 (далее-Договор), согласно которому ООО «АйДиджитал» предоставляет ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций» возможность направлять SMS-сообщения.

В соответствии с пунктом 2.6 Договора ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций» гарантирует, что им получены согласия абонентов, которым отправляются сообщения заказчика.

Вместе с тем, ООО «АйДиджитал» сообщило, что согласно ответу ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций», З. выразил свое согласие ООО «ДжастКлик» (ИНН 7723909175; ОГРН 1147746570806) на рекламное информирование.

Исходя из полученной в ходе рассмотрения заявления информации, рекламодателем, ответственным за распространением рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи, являлось ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций».

С учетом изложенного, в связи с ограниченными сроками рассмотрения заявлений о нарушении законодательства о рекламе, определением от 01.12.2021 «О возбуждении дела №010/05/18-786/2021 и назначении дела к рассмотрению» в отношении ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций» было возбуждено настоящее дело о нарушении законодательства о рекламе и назначено к рассмотрению на 27.12.2021 в 15 часов 00 минут; в качестве лиц, располагающими сведениями о рассматриваемых в ходе настоящего дела обстоятельствах, привлечены ООО «ДжастКлик», ООО «ДжастКлик.Ру».

Во исполнение определения в письме от 21.12.2021 З. сообщил, что никогда не являлся клиентом ООО «ДжастКлик» и не заполнял 13.11.2016 согласия на обработку и хранение персональных данных.

С письмом от 22.12.2021 исх. №22/12/21-1 (вх. от 24.12.2021 №6146) ООО «Ярмарка мобильных технологий» представило пояснения относительно распространения вышеуказанной информации, из которых следует, что общество не является заказчиком и рекламодателем SMS-рассылок.

30.06.2020 между ООО «Ярмарка мобильных технологий» и ООО «Епочта» заключен договор №084, согласно которому общество предоставляет ООО «Епочта» за установленную плату услуги по обеспечению доступа к Платформе, обеспечивающей возможность ООО «Епочта» пользоваться способами передачи данных.

В свою очередь, между ООО «Епочта» и ООО «ДжастКлик.Ру» 01.12.2020 заключен договор возмездного оказания услуг №000-280275 (далее - договор №000-280275), согласно которому ООО «Епочта» оказывает ООО «ДжастКлик.Ру» услуги информационного характера по обеспечению взаимодействия между ООО «ДжастКлик.Ру» (заказчик по договору №000-280275) и операторами сотовой связи посредством электронного интерфейса, принадлежащего ООО «Епочта».

Так, договором №000-280275 предусмотрены следующие обязательства ООО «ДжастКлик.Ру»:

- формировать поручения на отправку сообщений при наличии согласия на получение таких сообщений от Адресатов. ООО «ДжастКлик.Ру»

самостоятельно и за свой счет предварительно получает такие согласия, урегулирует претензии любых третьих лиц, в том числе, адресатов сообщений, адресатов органов государственной власти по всем вопросам, вытекающим из условий договора №000-280275 (пункт 3.4. договора №000-28275);

- соблюдать требования законодательства Российской Федерации и международного законодательства при исполнении Договора в отношении использования Услуг, в том числе, но не ограничиваясь, не производить рассылку СПАМА, нежелательных сообщений, сообщений содержащих недостоверную информацию, сообщений рекламного характера, если от Адресата не было получено предварительное согласие на их получение в форме, которая может быть предъявлена в качестве безоговорочного доказательства наличия согласия на получение таких сообщений (подписка через web-форму на сайте, анкета с указанием контактного электронного адреса, подписанное заявление или договор, акцепт на оферту и т.д.), сообщений, приводящих к нарушению работоспособности Системы, сообщений оскорбительного или клеветнического, мошеннического характера, разжигающих национальную, расовую или религиозную рознь, не нарушать иные конституционные права граждан, никоим образом не посягать на нематериальные блага, в том числе жизнь и здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну,, право свободного передвижения, выбор места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, а также не использовать Услуги для передачи или приема материалов в нарушение авторских, смежных и других прав, предусмотренных действующим российским законодательством или международным правом (пункт 4.2.4 договора №000-28275);

- предоставить ООО «Епочта» по первому его требованию доказательства того, что Адресаты выразили свое согласие на получение отправляемых Заказчиком сообщений (пункт 4.2.7. договора №000-280275).

Дополнительно к вышеуказанному письму ООО «Ярмарка мобильных технологий» приложило согласие З. от 13.11.2016 на получение, обработку персональных данных ООО «ДжастКлик».

По состоянию на 27.12.2021 ООО «ДжастКлик.Ру», ООО «ДжастКлик» запрошенные определением документы (сведения) не представили.

В связи с установленным фактом заключения договора №000-280275 между ООО «Епочта» и ООО «ДжастКлик.Ру», определением от 27.12.2021 «Об отложении рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе №010/05/18-786/2021 и продлении срока его

рассмотрения» произведена замена лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций» на ООО «ДжастКлик.Ру», рассмотрение дела назначено на 01.02.2022 в 15 часов 00 минут. В соответствии с определением от 27.12.2021 дополнительные документы (сведения) надлежало представить ООО «ДжастКлик.Ру».

Копии вышеуказанного определения были получены З., ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций» – 10.01.2022, в свою очередь ООО «ДжастКлик.Ру» и ООО «ДжастКлик» копию определения не получили.

Вместе с тем копия определения от 27.12.2021 была также направлена ООО «ДжастКлик.Ру» по электронной почте.

Письмом от 14.01.2022 №б/н (вх. от 17.01.2022 №179) ООО «ДжастКлик.Ру» сообщило, что ООО «ДжастКлик» и ООО «ДжастКлик.Ру» представляют собой единый сервис <https://justclick.ru/>, занимающийся автоматизацией бизнеса в сети Интернет.

Так, ООО «ДжастКлик» предоставляет неисключительную лицензию на сервис, позволяющий пользователю (в статусе лицензиата) создавать интернет-магазин (ы) для автоматического приема платежей и обработки заказов, создания веб-страниц, а также реализации иного функционала в зависимости от выбранного пользователем тарифа.

При этом ООО «ДжастКлик.Ру» обязуется от своего имени и за счет пользователя (в статусе принципала) осуществлять техническую поддержку плательщиков, техническую поддержку принципала, прием денежных средств от плательщиков и перечисление принципалу, а также оказать маркетинговые услуги принципалу. Кроме того, ООО «ДжастКлик.Ру» занимается продажей обучающих курсов в сети Интернет <https://admin.justclick.ru/lms/>.

ООО «ДжастКлик.Ру» и ООО «ДжастКлик» собирают, обрабатывают и используют персональные данные только в целях исполнения агентского договора, лицензионного договора и договора на оказание услуг, являющихся публичными офертами и размещенных в сети Интернет <https://justclick.ru/terms/>.

Условием безусловного акцепта агентского договора с ООО «ДжастКлик.Ру» является регистрация на сайте путем заполнения регистрационной формы или проставление отметки «прочитал и согласен с условием оферты» при заполнении в личном кабинете реквизитов на выплату денежных средств. Регистрационные формы, идентичные по механизму действия и своим свойствам, доступны на следующих страницах в сети Интернет: <https://justclick.ru/> ; <https://justclick.ru/features/>; <https://justclick.ru/prices/>; <https://justclick.ru/testdrive>.

Таким образом, общество обращает внимание, что регистрация на сайте возможна только посредством заполнения регистрационной формы. Так, при первом шаге регистрации любой пользователь обязательно дает согласие на обработку персональных данных – адрес постоянного размещения в сети Интернет <https://justclick.ru/privacy/>, без этого дальнейшая регистрация пользователя невозможна. После первичного заполнения данных пользователь попадает на страницу <https://justclick.ru/testdrive>, где он обязательно должен согласиться с договорами: агентским с ООО «ДжастКлик.Ру», лицензионным с ООО «ДжастКлик», на оказание услуг с ООО «ДжастКлик.Ру» (<https://justclick.ru/terms/>).

ООО «ДжастКлик.Ру» отмечает, что ссылки на политику конфиденциальности и оферты указаны на всех страницах сайта, в том числе с акционными предложениями, пользователь может отписаться от любой рассылки.

При этом ООО «ДжастКлик.Ру» подтвердило факт направления через ООО «Епочта» (договор №000-289275) рассматриваемых SMS-сообщений на телефонный номер заявителя, отмечая что данные рассылки шли от имени общества и с указанием сайта (без сокращений и редиректов), то есть ООО «ДжастКлик.Ру» не скрывало и не маскировало отправителя.

В свою очередь, на номер телефона зарегистрировано три аккаунта в сервисе: логин: zd, e-mail:, телефон: (создан в 2012 году); логин:, e-mail:, телефон: (создан в 2013 году); логин: , e-mail:, телефон: (создан в 2016 году).

В качестве подтверждения регистрации З. на сайте <https://justclick> ООО «ДжастКлик,Ру» в представленных письменных пояснениях отражает следующее:

Таким образом, по мнению общества, пользователь телефонного номера трижды давал согласие на получение рассылок и соглашался с обработкой персональных данных в целях исполнения договоров <https://justclick.ru/terms/>. Кроме того, учитывая количество его регистраций, ООО «ДжастКлик.Ру» считает, что они были неслучайны.

С учетом изложенного, ООО «ДжастКлик.Ру» указывает, что заявитель состоял в следующих группах рассылок: все, подали запрос на подключение магазина; партнеры сервиса; запросили презентацию сервиса.

При этом судя по статистике, последний год пользователь телефонного номера аккаунтом не пользовался и, забыв о регистрациях на сайте

<https://justclick.ru/>, воспринял рассылку как спам.

Дополнительно в указанном письме ООО «ДжастКлик.Ру» сообщило, что все учетные записи заявителя заблокированы, телефонный номер и вышеперечисленные

e-mails внесены в черных список.

В ходе рассмотрения дела Комиссией посредством заполнения анкеты на принадлежащем ООО «ДжастКлик.Ру» сайте в сети Интернет <https://justclick.ru> установлено, что регистрация на сайте начинается с заполнения формы, предусматривающей внесение имени и адреса электронной почты. После проставления в указанной форме «чекбокса» напротив надписи «согласие на обработку персональных данных» завершается ее заполнение путем нажатия на кнопку с надписью «Начать прямо сейчас» и осуществляется переход на следующую страничку <https://justclick.ru/testdrive>, на которой содержится следующая анкета, которая также предусматривает необходимость проставления «чекбокса» напротив надписи «заполнив форму, вы соглашаетесь с правилами и условиями».

Кроме того, в данной анкете осуществляется заполнение номера телефона и данных банковской карты.

Таким образом, при регистрации на сайте ООО «ДжастКлик.Ру», проставляя соответствующие «чекбоксы», пользователь соглашается с тем, что ознакомился с Политикой конфиденциальности от 26.05.2014 (далее – Политика), размещенной на сайте <https://justclick.ru>.

Здесь комиссия полагает необходимым отметить, что указанной Политикой урегулирован порядок обработки и использования персональных данных ООО «ДжастКлик.Ру» при использовании пользователями сайта. Передавая Оператору персональные и иные данные посредством Сайта, Пользователь подтверждает свое согласие на их использование на условиях, изложенных в Политике и иных соглашениях (договорах), акцептуемых Пользователем при использовании сайта. Если Пользователь не согласен с условиями Политики, он обязан прекратить использование Сайта.

В силу пункта 2.2. Политики персональные данные могут использоваться в следующих целях: оказание Услуг Пользователю; идентификация пользователя; взаимодействие с пользователем; направление Пользователю информационных материалов и запросов; проведение статистических и иных исследований; обработка платежей Пользователя; мониторинг операций пользователя в целях предотвращения мошенничества, противоправных ставок, отмывания денег.

Дата размещения Политики на сайте – 26.05.2014.

Затем, заполняя форму по тарифу «Начинающий», пользователь соглашается с правилами и условиями. По ссылке «с правилами и условиями» размещены адресованные неопределённому кругу лиц, являющиеся публичной офертой (пункт 2 статьи 437 ГК РФ) следующие договоры:

- агентский договор – безусловным акцептом Принципалом (сторона договора, осуществляющая дистанционную торговлю товарами (услугами), совершившая акцепт в установленном порядке, получающая денежные средства Плательщика за реализуемые товары (услуги) является регистрация на сайте путем заполнения Регистрационной формы либо проставления отметки «прочитал и согласен с условиями оферты» при заполнении в Личном кабинете реквизитов на выплату денежных средств. Пунктом 7.1 агентского договора предусмотрено, что рамках договора Агентом обрабатываются следующие персональные данные: фамилия, имя, отчество, адрес электронной почты, номер телефона, паспортные данные, а также иные персональные данные, которые Принципал самостоятельно по своей личной инициативе указал в личном кабинете; пунктом 7.2. указанного договора принципал дает согласие, в том числе на получение информации об услугах, новостях Агента;

- договор на оказание информационно-консультационных услуг (публичная оферта) - безусловным акцептом настоящего договора является регистрация на сайте путем заполнения регистрационной формы и оплата заказа. В силу данного договора Исполнитель обязуется предоставить доступ к личному кабинету, в котором размещен объект договора, после оплаты заказа, а Заказчик обязуется принять доступ и уплатить Исполнителю стоимость объекта договора, указанную на сайте;

- лицензионное соглашение – безусловным акцептом является регистрация на сайте путем заполнения регистрационной формы либо проставление отметки «прочитал и согласен с условиями оферты» при заполнении в Личном кабинете реквизитов на выплату денежных средств. Предметом соглашения является передача Лицензиаром неисключительной лицензии Лицензиату на использование Сервиса – JustClick.ru, доступного на сайте Лицензиара, позволяющий Лицензиату создавать интернет-магазины для автоматического приема платежей и обработки заказов, создания веб-страниц, а также реализации иного функционала в зависимости от выбранного тарифа.

Указанным лицензионным соглашением предусмотрено, что пользование Сервисом осуществляется на платной основе, а также установлена обязанность Лицензиата не передавать третьим лицам Логин и пароль и обеспечивать их конфиденциальность.

Проанализировав полученные документы и сведения, Комиссия отметила, что ООО «ДжастКлик.Ру» признало факт распространения рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщений на телефонный номер заявителя. Однако, по мнению общества, согласие З. на получение рассылок и обработку персональных данных было получено при регистрации на сайте в 2012, 2013, 2016 годах в целях исполнения договоров (<https://justclick.ru//terms/>).

Вместе с тем согласно выпискам из ЕГРЮЛ от 27.12.2021 №ЮЭ9965-21-329444266, №ЮЭ9965-21-329437989 ООО «ДжастКлик.Ру» и ООО «ДжастКлик» были зарегистрированы в качестве юридических лиц 13.10.2014, 21.05.2014 соответственно.

Как указано выше, Политика размещена на сайте <https://justclick.ru> 26.05.2014, в связи с чем, даже если в 2012 и 2013 годах регистрация на данном сайте была произведена лично З., он физически не мог ознакомиться с условиями данной Политики. С учетом даты создания обществ иные вышеуказанные договоры также не могли быть размещены на сайте ранее 2014 года.

Относительно регистрации на сайте З. в 2016 году, Комиссия отметила, что в материалах настоящего дела отсутствуют достоверные доказательства совершения таких действий заявителем. С учетом размещенных на рассматриваемом сайте анкет ООО «ДжастКлик.Ру» в любом случае должно обладать большим объемом информации, о лице, осуществившем регистрацию на сайте. В свою очередь, ООО «ДжастКлик.Ру» никаких данных, кроме имени, номера телефона и адреса электронной почты не представило. Кроме того, ООО «ДжастКлик.Ру» не представило лог-файлы, регистрирующие все запросы З. к сайту, ограничиваясь указанием на то, что «по статистике последний год владелец номера аккаунтами не пользовался».

Кроме того, комиссия отметила, что некоторые из ссылок (<https://justclick.ru//terms/>; <https://justclick.ru/prices/>), на которые указывало ООО «ДжастКлик.Ру» в своих пояснениях (письмо от 14.01.2022 №б/н), недоступны.

При этом исходя из пояснений ООО «Ярмарка мобильных телекоммуникаций», изложенных в письме от 22.12.2021 №22/12/21-1, а также пояснений ООО «АйДиджитал», изложенных в письме 17.12.2021 №1711/2021-1, согласие индивидуального предпринимателя З. было получено ООО «ДжастКлик» 13.11.2016 в письменном виде. В свою очередь З. письмом (вх. от 21.12.2021 №6078) сообщил, что не является и никогда не являлся клиентом ООО «ДжастКлик», а также не заполнял 13.11.2016 согласия на обработку и

хранение персональных данных.

Кроме того, Комиссия констатировала, что подпись З., проставленная на согласии от 13.11.2016, не соответствует подписи, содержащейся в паспорте, данное согласие выдано ООО «ДжастКлик».

С учетом изложенного, с целью соблюдения прав заявителя и ООО «ДжастКлик.Ру» на предоставление документов по настоящему делу, Комиссия отложила рассмотрение дела.

Определением от 01.02.2022 «О продлении и отложении рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе №010/05/18-786/2021 и продлении срока его рассмотрения» рассмотрение дела назначено на 15 часов 30 минут 03.03.2022. В соответствии с определением дополнительные документы (сведения) надлежало представить ООО «ДжастКлик.Ру», ООО «ДжастКлик», а также З.

Копия вышеуказанного определения почтовым отправлением была направлена в адрес ООО «ДжастКлик.Ру», ООО «ДжастКлик» и заявителю, по электронной почте ООО «ДжастКлик.Ру».

З. получил копию вышеуказанного определения 01.03.2022, однако запрашиваемые документы в адрес антимонопольного органа не представил.

В свою очередь ООО «ДжастКлик.Ру», как и ООО «ДжастКлик», почтовую корреспонденцию с копией определения от 01.02.2022, не получили, получение по электронной почте не подтвердили.

Согласно пункту 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Так, сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, ООО «ДжастКлик.Ру» и ООО «ДжастКлик» надлежащим образом уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В связи с непредставлением запрошенных документов, учитывая ограниченные сроки рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия рассмотрела настоящее дело на основании имеющихся сведений.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

Изучив имеющиеся в материалах рекламного дела документы и сведения, Комиссия полагает необходимым отметить следующее.

И з письма ФАС России от 11.11.2019 №ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» следует, **что 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 требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.**

При этом, как следует из постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 №2-П, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов **абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении согласия абонента ему должна быть предоставлена возможность отказаться от получения рекламных рассылок**, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Так, предоставленное распространителю рекламы право на получение согласия абонента в любой форме не свидетельствует о его безграничном усмотрении в разрешении этого вопроса и оканчивается там, где начинаются права абонентов на выражение своего непосредственного согласия на получение рекламы.

Обратное же приведет к злоупотреблениям со стороны распространителей рекламы, стремящихся любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием со своим действиям видимости законности, что недопустимо в контексте части 2 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Комиссия полагает, что факт наличия надлежащего согласия заявителя на получение рекламы не доказан, поскольку, во-первых, невозможно достоверно установить, что именно заявитель осуществлял регистрацию на сайте <https://justclick.ru> в 2012, 2013, 2016 годах, во-вторых, при регистрации на сайте в 2012, 2013 годах заявитель в любом случае не мог быть ознакомлен с Политикой конфиденциальности от 26.05.2014, а также выразить согласие на получение рекламы ООО «ДжастКлик» и ООО «ДжастКлик.Ру», поскольку указанные общества зарегистрированы в качестве юридических лиц в 2014 году, в-третьих при регистрации на сайте любого пользователя им не предоставлена возможность отказаться от получения информации.

Относительно представленного в материалы дела согласия индивидуального предпринимателя З. от 13.11.2016 Комиссия отмечает, во-первых, что согласие выдано ООО «ДжастКлик», а не ООО «ДжастКлик.Ру», во-вторых, подпись на указанном согласии не принадлежит заявителю.

Таким образом, рассматриваемые SMS-сообщения с рекламой направлены заявителю отправителем под буквенным обозначением «JustClick» в отсутствие надлежащего согласия на их получение, что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем следует признать ООО «ДжастКлик.Ру», как лицо, осуществившее распространение рекламы, с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Вместе с тем комиссией Карельского УФАС России установлено, что на дату вынесения настоящего решения факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет места, соответственно, выдача предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в рассматриваемом случае нецелесообразна.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, пунктом 7 части 2 статьи 33, части 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922) Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Скидки на JustClick до 92% только 1 день! <https://justclick.ru/justclick-special-offer>»; «Последний шанс

продлить тариф на 5 лет со скидкой до 92%. Осталось 4 часа! <https://justclick.ru/justclick-special-offer>», распространенную 29.09.2021 в 10 часов 06 минут и в 20 часов 07 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-рассылки на абонентский номер заявителя, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»; действия ООО «ДжастКлик.Ру», нарушающими часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ДжастКлик.Ру» (ИНН 7723923243; ОГРН 5147746219286) не выдавать в связи с прекращением распространения рассматриваемой рекламы.

3. Направить материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии _____

Члены комиссии _____

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

