

РЕШЕНИЕ

«24» мая 2021г.

г.Новосибирск

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

<...>

рассмотрев дело №054/05/18-793/2021, возбужденное по факту распространения 24.02.2021г. посредством осуществления телефонного звонка рекламной информации с нарушением требований Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя: физическое лицо <...>,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: Индивидуального предпринимателя Самохиной <...>

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№2748э от 24.02.2021г.) о нарушении требований ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» по факту распространения рекламной информации посредством осуществления звонка на номер заявителя-абонента <...> с абонентского номера <...>24.02.2021г. в 14:28:05.

По результатам рассмотрения заявления возбуждено данное дело, при рассмотрении обстоятельств которого установлено следующее.

Согласно детализации оказанных услуг связи, представленной заявителем 24.02.2021г. в 14:28:05 на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...> поступил звонок, содержащий следующую информацию:

<начало записи> «-Алло. -Здравствуйте. Вам одобрена бесплатная карта с лимитом 500 тысяч рублей от МТС Банка...» <окончание записи>

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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 - это 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.

Таким образом, из вышеуказанных обстоятельств следует, что данное сообщение носит рекламный характер, привлекая внимание к организации - «МТС-банк» и услуге, оказываемой данной организацией - предоставление кредитной карты с лимитом 500 тысяч рублей.

В силу требований, установленных ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось.

Следовательно, данное обстоятельство указывает на наличие нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с ответом ПАО «Вымпел-Коммуникации», абонентский номер <...> выделен ИП Видякину И.А., <...> по Договору об оказании услуг связи «Билайн» №771137960 от 14.10.2020г.

Согласно пояснениям ИП Видякина И.А., звонок абоненту телефонного номера<...> был осуществлен с номера телефона <...>, зарегистрированного на ИП Видякина И.А. Однако между ИП Видякиным И.А. и ИП Самохиной Е.А. заключен Договор №19-01-10-2020 от 01.10.2020г., согласно которому ИП Видякин И.А. оказывает ИП Самохиной Е.А. услуги предоставления сервиса программно-аппаратного комплекса с выделением телефонного номера <...>

Таким образом, ИП Видякин И.А. не имеет письменного согласия гражданина на получение рекламы. Однако, ИП Видякин И.А. не является рекламодателем и рекламодателем, на которого накладывается обязанность получения согласия абонента на получение рекламных предложений посредством звонков.

Сервис программно-аппаратного комплекса «X-Click» представляет собой удаленное рабочее место для операторов колл-центра. В рамках «X-Click» помимо сервисов фиксации данных о взаимоотношениях с клиентами присутствует функционал для совершения звонков с выделением телефонных номеров.

ИП Самохина Е.А. является пользователем «X-Click» с подключенными к системе телефонными номерами.

Со слов ИП Самохиной Е.А., ее сотрудники совершали обзвон с целью озвучить рекламное предложение потенциальному клиенту. Номер телефона <...> был получен из открытых источников в Интернет на сайте <...>. Номера телефонов, полученные из открытых источников, не сохраняются и не обрабатываются ИП Самохиной Е.А., а сразу поступают в базу обзвона.

Согласно Договору №19-01-10-2020 от 01.10.2020г. (далее - Договор), ИП Самохина Е.А. является заказчиком.

В соответствии с п.6.1 Договора, заказчик гарантирует, что вся работа с персональными данными субъектов персональных данных, которую он как оператор персональных данных выполняет в процессе использования Сервиса (включая, но не ограничиваясь, сбор, хранение, анализ, копирование, передачу третьим лицам, в том числе передачу Исполнителю, трансграничную передачу), происходит в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Согласно п.6.2 Договора, обязательства по получению согласия субъектов персональных данных на обработку принадлежащих им данных лежат на заказчике; ответственность за несанкционированную субъектом персональных данных обработку принадлежащих ему персональных данных лежит на заказчике. Обязанности по получению согласия субъектов персональных данных на обработку данных исполнителем и по трансграничной передаче данных лежат на заказчике. Обязательство по обеспечению достоверности и точности персональных данных лежит на заказчике.

Таким образом, рекламораспространителем является Индивидуальный предприниматель Самохина Е.А. <...>

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, распространенную посредством осуществления звонка на номер абонента <...> с абонентского номера <...> 24.02.2021г. в 14:28:05 следующего содержания:

<начало записи> «...Здравствуйте. Вам одобрена бесплатная карта с лимитом 500 тысяч рублей от МТС Банка...» <окончание записи> ,

ненадлежащей,

а Индивидуального предпринимателя Самохину Е.А. <...> нарушившей ч.1 ст.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 распространённой 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.

2. Выдать ИП Самохиной Е.А. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "24" мая 2021 г.

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