

## РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/5-165/2024

«06» мая 2024 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «17» мая 2024 года.

Комиссия Межрегионального управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области и Костромской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления Шушкова А. С.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Солодяшкина С. Д.,

рассмотрев дело № 076/05/5-165/2024 по факту распространения рекламы с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским межрегиональным УФАС России рассмотрено обращение, поступившее 08 декабря 2023 г. от ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Ярцева», о получении 06.12.2023 г. в 05.48 с электронного адреса [welcome@rkn.expert](mailto:welcome@rkn.expert) на адрес электронной почты [dush-3.14@mail.ru](mailto:dush-3.14@mail.ru) информации следующего содержания: «Уведомление о необходимости соблюдения ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Ярцева» положений Федерального закона от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» и иных требований нормативно-правовых актов в сфере защиты персональных данных».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услугам ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» и, следовательно, эта информация является рекламной.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недоуверенной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о

любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В обращении ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Ярцева» указано, что при прочтении данного уведомления у работников учреждения сложилось впечатление, что письмо направлено официальным государственным уполномоченным органом, поскольку содержит признаки официального письма и оформлено на бланке, на котором имеется надпись «Изображение\_Герб», что вводит в заблуждение относительно автора уведомления.

Кроме того, в рассматриваемой рекламе содержится информация «уведомление о конфиденциальности», «уведомление о необходимости соблюдения закона», «по результатам анализа», «предоставленные данные являются недостаточными, что является достаточным поводом для привлечения внимания инспектора Роскомнадзора», «может повлечь за собой ответственность в виде наложения административного штрафа», «должны быть приняты правовые, организационные и технические меры», «ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Ярцева» требуется», создается впечатление о необходимости, обязательности обращения за услугами ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности», поскольку в тексте данного письма также содержится информация о предложении в течение 3 рабочих дней с момента получения уведомления обратиться за поддержкой в виде экспертного заключения и рекомендаций по устранению нарушений в ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности».

Согласно части 1 статьи 23.1 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» федеральный государственный контроль (надзор) за обработкой персональных данных осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю (надзору) за соответствием обработки персональных данных требованиям законодательства Российской Федерации в области персональных данных.

ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» является хозяйственным обществом, субъектом предпринимательской деятельности.

ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» не является уполномоченной организацией по проведению проверок в сфере контроля за соблюдением законодательства о защите персональных данных и предоставлению экспертного заключения об организации работы с персональными данными и предоставлению рекомендаций по устранению нарушений, отсутствуют правовые основания для осуществления ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» данной деятельности.

Следовательно, использование в рассматриваемой рекламе надписи «Изображение\_Герб», а также фраз «уведомление о конфиденциальности», «уведомление о необходимости соблюдения закона», «по результатам анализа», «предоставленные данные являются недостаточными, что является достаточным поводом для привлечения внимания инспектора Роскомнадзора», «может повлечь за собой ответственность в виде наложения административного штрафа», «должны быть приняты правовые, организационные и технические меры», «ГБУ ДО КО «СШ

им. Г. А. Ярцева» требуется» не является в данном случае оправданным и правомерным, способно ввести в заблуждение потребителей относительно статуса и полномочий рекламируемой организации.

В связи с изложенным, в данном случае установлено нарушение пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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.

Как следует из обращения и материалов дела, данное сообщение с рекламой поступило на электронную почту без согласия заявителя. Иного в материалы дела не представлено.

Следовательно, в данном случае также установлено нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» на заседании Комиссии 16.04.2024 г. представлены письменные пояснения, в которых указано, что ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» не оспаривает, что является отправителем рассматриваемого письма.

Вместе с тем, ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» указывает, что никогда не распространяло рекламу и не заключало договоров на распространение рекламы, в связи с чем, не может представить согласованный текст, договор на изготовление и распространение рекламы, платежные документы, акты приема-сдачи выполненных работ. Письмо, направленное ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности», было направлено заранее определенному лицу ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Ярцева» в рамках осуществления деловой переписки и не отвечает квалифицирующему признаку рекламы – адресованности неопределенному кругу лиц. Таким образом, по мнению ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности», указанное письмо рекламой не является и подпадает под действие ФЗ «О рекламе».

Деловая переписка между двумя хозяйствующими субъектами не подлежит изготовлению и распространению на договорной основе, ввиду чего запрашиваемые документы отсутствуют.

«Уведомление о конфиденциальности» указывает на конфиденциальность информации, предназначенной и адресованной исключительно одному конкретному и заранее определенному адресату.

«Изображение\_Герб» является текстовым атрибутом HTML-тега `IMG` (атрибут alt). Указанный атрибут предназначен для получения текстового описания изображения при инженерном анализе содержимого HTML-страницы, в частности, анализа синтаксиса тега IMG или HTML-кода для атрибута alt+title.

ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» также представлены

дополнительные пояснения, в которых указано, что рассматриваемое письмо направлено в рамках деловой переписки между двумя хозяйствующими субъектами с целью уведомления заявителя о необходимости соблюдения положений Федерального закона от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» и иных требований нормативно-правовых актов в сфере защиты персональных данных. Ожидаемый результат коммуникации – доведение до сведения заявителя информации о наличии у заявителя нарушений в области обработки персональных данных.

Письмо было направлено именно в адрес заявителя по результатам ознакомления с учредительными документами, документами по защите персональных данных, размещенных на официальном сайте заявителя, в разделе «Документы» и информации, размещенной в реестре операторов персональных данных Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций. Электронный адрес и иная контактная информация заявителя размещены на официальном сайте заявителя в разделе «Контакты». ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» ранее не взаимодействовало с заявителем. Получение согласия на осуществление деловой переписки, по мнению ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности», действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрено. Дополнительные документальные доказательства не могут быть представлены в виду их отсутствия.

ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» не планировало оказывать каких-либо услуг заявителю, что подтверждается невозможностью самостоятельной закупки услуг заявителем по следующим основаниям.

Заявитель относится к государственным бюджетным учреждениям субъекта РФ. Учреждением, уполномоченным на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заявителя является МКУ города Костромы «Агентство Муниципальных закупок» в соответствии с частью 1 статьи 26 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». План финансово-хозяйственной деятельности заявителя утверждается Комитетом по физической культуре и спорту Костромской области в соответствии с пунктом 2.10 Положения о порядке поступления и использования средств, полученных от предпринимательской и иной приносящей деятельности заявителя, размещенного на официальном сайте заявителя. Отсутствие в единой информационной системе (<https://zakupki.gov.ru>) правового акта заявителя в соответствии с частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Комиссия полагает, что доводы ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» об отсутствии нарушений являются несостоятельными по следующим основаниям.

Под неопределенным кругом лиц в ФЗ «О рекламе» понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная

информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Так, например, в случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица.

Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Следовательно, исходя из содержания рассматриваемой информации в письме, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности», в частности, к услугам поддержки в виде экспертного заключения и рекомендаций по устранению нарушений в сфере защиты персональных данных для лиц, которые обязаны соблюдать Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных», формирование и поддержание интереса к данным услугам и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной, несмотря на то, что данное сообщение направлено определенному лицу.

Также, из открытых данных Комиссией установлено, что иными территориальными органами ФАС России, в частности, Кировским УФАС и Санкт-Петербургским УФАС возбуждались и рассматривались дела по фактам распространения ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» аналогичной рекламы на адреса электронной почты других заявителей, что свидетельствует о массовом характере рассылки ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» рекламы своих услуг (Дело № 043/05/18-951/2023, Предупреждение №78/4201/24).

Пояснения ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» о том, что не планировало оказывать каких-либо услуг заявителю противоречит содержанию рассматриваемого письма, в тексте которого непосредственно указано о предложении услуг для ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Ярцева»: «В качестве мер поддержки субъектов хозяйственной деятельности, уполномоченному представителю ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Ярцева» предлагается в срок 3 рабочих дня с момента направления данного уведомления получить меры поддержки в виде экспертного заключения об организации работы с персональными данными и рекомендации по устранению нарушения».

Кроме того, даже закупка заявителем услуг ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» посредством другого лица не говорит о нерекламном характере письма, поскольку закупка услуг является результатом продвижения данных услуг на рынке, что соответствует целям рекламы в рассматриваемом письме.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 данного закона, несет

рекламодатель.

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

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктами 5, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности».

Следовательно, ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» как рекламодатель и рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Уведомление о необходимости соблюдения ГБУ ДО КО «СШ им. Г. А. Янцева» положений Федерального закона от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» и иных требований нормативно-правовых актов в сфере защиты персональных данных», поступившую 06.12.2023 г. в 05.48 с электронного адреса [welcome@rkn.expert](mailto:welcome@rkn.expert) на адрес электронной почты [dush-3.14@mail.ru](mailto:dush-3.14@mail.ru) без согласия абонента, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Комитет по информационной и правовой безопасности» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского межрегионального УФАС России для возбуждения дела об административном

правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии А. С. Шушкова

Члены Комиссии: А. В. Семенюк

С. Д. Солодяшкина