

О признании рекламы ненадлежащей

<...>

ООО «СМС-Трафик»

115088, г. Москва, пр-д 2
Южнопортовый, д.20А, стр.4, п.1, эт.2
info@smstraffic.ru

ООО «СП-Телеком»

109052, г. Москва, ул. Нижегородская,
д.70, к.2, этаж 1, пом.2

ООО «СЕВЕНТЕХ»

123007, г. Москва, Хорошёвское шоссе,
д. 32А, под. 9, эт. 4, оф. 415-1

ИП <...>

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/18-402/2024

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 02 мая 2024 года.

Решение в полном объёме изготовлено 08 мая 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...> - <...>

<...> - <...>

<...> - <...>

рассмотрев дело №052/05/18-402/2024, возбужденное в соответствии с пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СП-Телеком» (далее — ООО «СП-Телеком») (ИНН 7722411524 ОГРН 1177746990794), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»), с последующим привлечением в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства Общество с ограниченной ответственностью «Себен Технолоджи» (далее - ООО «СЕБЕНТЕХ») и Индивидуального предпринимателя <...> (<...>), в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее - ООО «СМС Трафик») по доверенности <...>. (Доверенность от 29.12.2023),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение <...>, направленное Службой по защите прав потребителей и обеспечению доступности финансовых услуг Центрального Банка России, по поводу рекламы, распространенной на телефонный номер без согласия абонента.

В связи с этим, Определением от 01.03.2024 в отношении рекламораспространителя — ООО «СП-Телеком» возбуждено дело №052/05/18-402/2024 по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 19.03.2024 в 10:30 посредством проведения видеоконференцсвязи.

Определением от 19.03.2024 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства привлечено ООО «СЕБЕНТЕХ».

Рассмотрение дела назначено на 26.03.2024 в 10:30.

Определением от 26.03.2024 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства привлечена ИП <...>.

Рассмотрение дела назначено на 18.04.2024 в 10:00.

Определением от 18.04.2024 рассмотрение дела отложено на 02.05.2024 в 11:30.

Рассмотрение дела по существу состоялось 02.05.2024 в 11:30 посредством проведения видеоконференцсвязи.

О времени и месте рассмотрения дела стороны уведомлены надлежащим образом.

ООО «СЕБЕНТЕХ» направило в антимонопольный орган ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

Изучив материалы дела, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к

СЛЕДУЮЩИМ ВЫВОДАМ.

19.08.2023 в 10:14 на телефонный номер заявителя <...> поступило смс-сообщение с буквенного номера baksu.ru следующего содержания: «По заявке 377 одобрена сумма 23000 руб — dngb.ru/K52hJAbJ».

06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера baksu.ru поступило сообщение следующего содержания: «По заявке 3377 одобрена сумма 23000 руб – dngb.ru/K52hJAbJ».

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 пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — услугам по предоставлению займов.

Таким образом, рассматриваемая информация отвечает требованиям, установленным статьей 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

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.

По утверждению заявителя, согласие на получение рекламы он не давал.

Таким образом, рекламные смс-сообщения поступили на телефонный номер заявителя без предварительного согласия абонента.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

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

По информации ООО «СМС Трафик», представленной в ходе рассмотрения дела №052/05/18-83/2024, смс-сообщения от абонента с буквенным номером «baksu.ru» направлено ООО «СП-Телеком» на основании договора №424-17/А от 01.10.2017.

В отзыве по делу от 12.03.2024 ООО «СП-Телеком» сообщило, что буквенный номер «baksu.ru» зарегистрирован ООО «Север Технолоджи» на основании сотрудничества по Договору №СП-СЕ01-2020 от 01.03.2020. Инициатором рассылки 19.08.2023 в 10:14 с буквенного номера baksu.ru, а также лицом, определившим содержание смс-сообщения, является ООО «СЕВЕНТЕХ». По утверждению ООО «СП-Телеком», смс-сообщение от 06.10.2023 в 9:40 с буквенного номера baksu.ru: «По заявке 3377 одобрена сумма 23000 руб – dngb.ru/K52hJAbJ» через программно-аппаратный комплекс ООО «СП-Телеком» не проходило.

В отзыве по делу от 20.03.2024 ООО «СЕВЕНТЕХ» сообщило, что смс-рассылки 19.08.2024 в 10:14 и 06.10.2023 в 09:40 от отправителя с буквенным номером «baksu.ru» осуществлены по заказу ИП<...> в рамках исполнения Договора №СМС-05/22 от 01.12.2021, заключенного между ИП <...>. (Заказчик) и ООО «СЕВЕНТЕХ» (Исполнитель).

Согласно пункту 3.3.1 договора исполнитель обязуется предоставить заказчику технологическую возможность осуществлять дистанционно по автоматизированным протоколам связи и через личный кабинет передачу через КПИ сообщений, формируемых заказчиком, от заказчика посредством имеющихся у исполнителя технических и программных средств в указанные заказчиком сроки.

В соответствии с условиями договора, заключенного между ООО «СЕВЕНТЕХ» и ИП <...>., последняя обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению спам (рассылка смс-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и / или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких смс-сообщений или их отправителя), при этом ответственность за содержание смс-сообщений несет заказчик. В соответствии с пунктом 3.2.1 договора заказчик самостоятельно выбирает имена отправителя для проведения смс-рассылок абонентам.

В отзыве по делу от 09.04.2024 ИП <...> сообщила, что личные данные пользователя с телефонным номером <...> введены на сайте <http://baksu.ru> 26.03.2023. Рассылка смс-сообщений на указанный телефонный номер осуществлена на основании согласия на обработку персональных данных клиентов — физических лиц, данного при заполнении заявки на сайте <http://baksu.ru>.

Рассмотрев доводы ИП <...> Комиссия считает их не состоятельными в силу следующего.

Установлено, что при переходе на сайт <http://baksu.ru> пользователям предлагается заполнить заявку и указать следующие сведения: телефон, фамилия, имя, отчество, дата рождения, адрес электронной почты. Для оформления заявки пользователю необходимо подтвердить возраст, а также согласиться с договором публичной оферты и дать согласие на обработку персональных данных и получение рекламных материалов.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 N 2-П), стабильности

публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении согласия на получение рекламы абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламной информации, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы).

Поскольку при оформлении заказа заявителю не была предоставлена возможность изначально отказаться от рекламной рассылки, согласие на получение рекламы в данном случае является ненадлежащим.

В связи с этим, Комиссия пришла к выводу, что реклама, распространенная 19.08.2023 в 10:14 и 06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера baksu.ru поступила на телефонный номер заявителя без согласия заявителя.

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

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама, распространенная ИП<...> 19.08.2023 в 10:14 и 06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера «baksu.ru» на телефонный номер <...> является ненадлежащей, противоречащей требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы отсутствуют, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ИП<...> предписание об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП <...> 19.08.2023 в 10:14 и 06.10.2023 в 09:40 с буквенного номера «baksu.ru» на телефонный номер <...>, поскольку она противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП <...>. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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.

<...>