

ООО «Система Геткурс»

121205, город Москва, тер.  
Инновационного центра Сколково,  
Большой б-р, д. 42, стр. 1, помещ. 1122

<...>

### **РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-375/2022**

«23» июня 2022 года

г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «29» июня 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления <...>,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы <...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы <...>,

рассмотрев дело № 076/05/18-375/2022, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы ООО «Система Геткурс» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в присутствии от ООО «Система Геткурс» - <...>(по доверенности),

#### **УСТАНОВИЛА:**

Ярославским УФАС России рассмотрено обращение физического лица (вх. № 3093 от 28.03.2022) о поступлении 17.02.2022 в 17:01, 10.03.2022 в 16:31 рекламных смс-сообщений на номер телефона <...> без согласия абонента на их получение следующего содержания: «Премияльная программа от GetCourse», «Антикризисный Интенсив для онлайн-школ».

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

**Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения ООО «Система Геткурс», Комиссия Ярославского УФАС пришла к следующим выводам.**

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – 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.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к товарам ООО «Система Геткурс», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

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.

Исходя из содержания обращения, рассматриваемая реклама поступила на адрес электронной почты заявителя без его согласия, что не соответствует требованиям, установленным в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Поступление указанного сообщения с рекламой подтверждается скриншотом, предоставленным заявителем.

ООО «Система Геткурс» в пояснениях (вх. № 6076 от 31.05.2022) указывает, что в пункте 2.7 оферты акцепт оферты означает его полное согласие на получение рекламно-информационной рассылки, такая рассылка производится по адресу электронной почты и номеру мобильного телефона, указанных пользователем при регистрации на сайте. Кроме того, поясняет, что ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия на получение рекламной рассылки, ссылаясь на Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58, в соответствии с которым согласие абонента на получение рекламы может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

По мнению ООО «Система Геткурс», согласие на получение рекламы, включенное в оферту, не противоречит закону. При регистрации пользователя в личном кабинете ему предлагается ознакомиться с действующей офертой на заключение лицензионного договора и в случае согласия с его условиями проставить соответствующий чек-бокс. Также общество указывает, что у пользователя есть техническая возможность в любой момент отключить рекламные сообщения путем направления запроса в адрес ООО «Система Геткурс».

К пояснениям ООО «Система Геткурс» приложена копия Публичной оферты в редакции от 12.12.2019.

Кроме того, ООО «Система Геткурс» в пояснениях (вх. № 6905 от 21.06.2022) указывает, что 09.05.2020 пользователь зарегистрировал аккаунт с указанием адреса электронной почты <...>, тем самым произвел акцепт оферты. При создании Личного кабинета пользователь указал имя – «<...>», фамилия – «<...>». С данного аккаунта запросы об отключении рекламной информации в адрес общества не поступали. Пользователь с зарегистрированным аккаунтом <...> направлял запрос о прекращении обработки персональных данных 17.01.2022, после чего 20.01.2022 указанный аккаунт был удален, все действия с его персональными данными были прекращены.

Комиссия Ярославского УФАС России установила, что 09.05.2020 с почты <...> был зарегистрирован аккаунт <...>. 17.01.2022 <...> с почты <...> направил запрос об отзыве согласия на обработку персональных данных, после чего данные аккаунта <...> были удалены. Несмотря на удаление указанного аккаунта, данные пользователя <...>, принадлежащие также <...>, не были исключены.

Комиссия полагает, что согласие абонента на получение рекламы изначально является несостоятельным по следующим основаниям.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", указано, что поскольку Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, то, следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Сам факт принятия условий оферты при регистрации на сайте общества не подтверждает согласие на получение рекламы, поскольку отражает волеизъявление абонента (или лица, действующего в его интересах) исключительно на получение доступа к курсам ООО «Система Геткурс», при этом предусмотренное в оферте автоматически действующее независимо от волеизъявления абонента (или лица, действующего в его интересах) согласие на получение рекламы и порядок направления заявки на сайте вынуждает его (осознанно либо неосознанно) согласиться на получение смс-сообщений рекламного характера в целях получения желаемого доступа к курсам.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Регистрация на сайте не позволяет расценивать совершение лицом действий, направленных на дачу им своего согласия на получение рекламной рассылки, так как не соответствует его фактическому волеизъявлению. Навязанное против воли абонента согласие будет действовать до тех пор, пока абонент не обратит внимания на не имеющее отношения к получению доступа к курсам условие.

Данное обстоятельство не позволяет признать дачу согласия на получение рекламы описанным выше способом в качестве добровольного волеизъявления.

Кроме того, порядок и способы отказа не прописаны в оферте. В связи с чем, потребитель может быть не осведомлен даже о наличии такой возможности и своем праве на отказ от получения нежелательной рекламы.

При регистрации на сайте ООО «Система Геткурс» у потребителя отсутствует возможность добровольного выбора, согласиться на получение рекламы или отказаться.

Добровольность волеизъявления означает, что лицо действительно без каких-либо вынуждающих условий, желает и выражает свое согласие на получение рекламы, даже при наличии одновременной возможности отказаться.

Распространение рекламы в данном случае связано с интересами ООО «Система Геткурс», но при этом не должно нарушать права абонента, на добровольное получение информации, а также создавать неудобства, связанные с поиском возможности отказаться от получения навязанной, вопреки воли, рекламы и совершением каких-либо дополнительных действий для отказа.

Аналогичная позиция также содержится в Постановлении Второго арбитражного апелляционного суда от 13.12.2016 г. по делу № А82-574/2016.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Система Геткурс».

Следовательно, ООО «Система Геткурс» как рекламораспространитель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18 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 законодательства 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 ООО «Система Геткурс», поступившую 17.02.2022 в 17:01, 10.03.2022 в 16:31 на номер телефона <...>, принадлежащий <...>, без согласия абонента на их получение следующего содержания: «Премиальная программа от GetCourse», «Антикризисный Интенсив для онлайн-школ», поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Система Геткурс» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского 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

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>