

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №054/05/18-888/2021 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«11» мая 2021г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев материалы обращения по факту распространения рекламной информации посредством SMS-сообщений, переданных на абонентский номер <...> с номеров, обозначенных буквенными идентификаторами: zaimm24.ru, vozmi365.ru, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№3678э от 10.03.2021г.) о нарушении требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при поступлении SMS-сообщений на абонентский номер заявителя <...> с номеров, обозначенных буквенными идентификаторами zaimm24.ru, vozmi365.ru.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

01.03.2021г. на абонентский номер заявителя поступили SMS-сообщения следующего содержания:

1) время поступления – 23:10:05, отправитель – zaimm24.ru: «Первый займ для всех – бесплатно! до 30 000 рублей – finm24.ru/ClsLofl»;

2) время поступления – 23:10:32, отправитель – vozmi365.ru: «Займы онлайн до 20000 р. под 0% для новых клиентов – myfinm.ru/Clsxx4r».

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 данные сообщения носят рекламный характер, привлекая внимание к услугам по предоставлению займов.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

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

Согласно информации, предоставленной ПАО «ВымпелКом», отправителем рассматриваемых сообщений является ООО «Севен Технолоджи» (г.Москва).

По данным, представленным ООО «Севен Технолоджи» (далее – ООО «Севентех»), смс-рассылка была осуществлена через технические и программные средства по заказу ИП Буцкин С.Д. (<...>) (далее - «Заказчик») в рамках исполнения Договора №СМС-76/20 от 01 октября 2020г. (далее - «Договор»). В соответствии с условиями Договора, заключенного между ООО «Севентех» и Заказчиком, Заказчик 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 в любом случае несет Заказчик (пункты 3.1.3, 3.1.4, 7.2 Договора). Согласно п.3.2.1 Договора, Заказчик самостоятельно выбирает Имена отправителя для проведения СМС-рассылок абонентам.

Также ООО «Севентех» представлены согласия на обработку персональных данных, включающих следующий текст:

1) «Я, <ФИО заявителя>(абонентский номер <...>), оставляя заявку на интернет-сайте <https://zaimm24.ru>, принимаю настоящее Согласие на обработку персональных данных. Действуя свободно, своей волей и в своем интересе, а также подтверждая свою дееспособность, даю свое согласие ИП Буцкин С.Д.<...>;

2) «Я, <ФИО заявителя>(абонентский номер <...>), оставляя заявку на интернет-сайте <https://vozmi365.ru>, принимаю настоящее Согласие на обработку персональных данных. Действуя свободно, своей волей и в своем интересе, а также подтверждая свою дееспособность, даю свое согласие ИП Буцкин С.Д.<...>.

Новосибирским УФАС России рассмотрены представленные документы.

Согласно п.15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Так, 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 указанного требования ст.18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Как следует из материалов, указанное согласие на обработку персональных данных формируется на основании заявки-анкеты, заполняемой потребителем, и включающей информацию о фамилии, имени, отчестве, номере телефона клиента, суммы займа, адреса электронной почты, даты рождения и обозначения пола.

Ниже размещается активная ссылка, путем проставления галочки в которой, потребитель выражает свое согласие на обработку персональных данных.

Заполнить указанные графы может любое третье лицо, обладающее информацией о фамилии, имени, отчестве, номере телефона какого-либо человека. Т.е. указанных данных недостаточно для однозначного определения личности лица, заполнившего форму.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

Таким образом, рекламораспространителем является Индивидуальный предприниматель ИП Буцкин С.Д.<...>.

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, 2 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (Собрание законодательства Российской Федерации, 2006, №12, ст.1232) (далее - Федеральный закон «О рекламе») и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 054/05/18-888/2021 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель: физическое лицо <...>,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

-индивидуальный предприниматель Буцкин С.Д.<...>.

3. Назначить дело 054/05/18-888/2021 к рассмотрению на **«10»июня2021г. в 14-00 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007.

4. ИП Буцкину С.Д.до «07»июня 2021г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

4.1) согласие абонента-владельца абонентского номера <...>, предусмотренное ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»;

4.2) отзыв на данное определение.

5. Заявителю <...>до «10» июня 2021г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

5.1) письменные пояснения относительно достоверности представленных ООО «Севентех» согласий на обработку персональных данных;

5.2) отзыв на данное определение.

6. В связи со сложной санитарно-эпидемиологической обстановкой и на основании указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» и письма ФАС России от 19.03.2020 № ПЗ/21986/20 стороны уведомляются о проведении заседания «10» июня 2021 года в 14 часов 00 минут по делу № 054/05/18-888/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе путём использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке:<...>и ожидать сеанса связи.Наличие включенных видеорекамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого

заседания Комиссии) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

В случае неявки лиц, участвующих в деле № 054/05/18-888/2021 или их представителей, дело № 054/05/18-888/2021 может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.

Документы представляются в копиях, заверенных юридическим лицом, за подписью уполномоченного должностного лица, с сопроводительным письмом (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров в документе). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.