РЕШЕНИЕ

по делу № 021/05/18- 913/2021

04 октября 2021 г. г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Комиссия) в составе: председатель Комиссии: "..." ;

члены Комиссии: "...", рассмотрев дело 021/05/18-913/2021, возбужденное по заявлению гражданина "..." в отношении ООО «Космос Лидс» (ИНН/ОГРН 3257078389/1213200001035, 241004, Брянская область, г. Брянск, пр- Московский, д.103, офис 4), в связи с направлением последним неправомерного смс – сообщения рекламного характера, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Чувашским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 021/05/18-913/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе в отношении ООО «Космос Лидс». Основанием для возбуждения дела послужило поступление 30.06.2021 (вх. № 6908-ЭП/21) в установленном порядке ФАС России заявления гражданина "..." (далее – Заявитель) с обращением о неправомерном поступлении 24.06.2021 в 16 час. 48 мин. на номер его сотового телефона ("...") от буквенного обозначения (money2day) следующего смс – сообщения: «Одобрена выдача займа 62 000 под 0%.Забрать: 1ink.is/X0kz». Согласно заявлению, согласие на получение данного рекламного смс - сообщения Заявитель не давал. В рамках рассмотрения дела установлено следующее. Из ответа ПАО «МегаФон», являющегося оператором сотовой связи Заявителя, установлено подтверждение направления 24.06.2021 в 16 час. 48 мин. на номер

сотового телефона Заявителя ("...") рассматриваемого смс – сообщения. При этом установлено, что отправка вышеуказанного смс – сообщения осуществлена ООО «СМС Трафик» на основании заключенного с ПАО «МегаФон» договора от 01.07.2016 № ДМИ – СМСТРФК -01072016. Из ответа ООО «СМС Трафик» (вх. от 29.07.2021 № 8032-ЭП/21) установлено, что направление смс – сообщения было осуществлено ООО «Смарттек Медиа» в рамках договора доступа услуг к системе от 01.03.2021 № 30/21, заключенного с ООО «СМС Трафик». Кроме того, установлено, что доменное имя money2day зарегистрировано за ООО «Космос Лидс» (ИНН 3257078389), заключившего договор с ООО «Лига» на предоставление услуг сбора данных для ООО «Лига». Из информации, полученной от ООО «Космос Лидс» следует, что общество, в рамках своей деятельности, занимается сбором аналитической информации по лицам, интересующихся услугами МФО, которые обращаются, как непосредственно в офисы различных компаний, так и являются пользователями сети «Интернет». При этом, согласие на получение информационных смс - сообщений от ООО «Космос Лидс» вышеуказанные лица осуществляют путем заполнения определенной формы - бланка. В то же время, данные лица имеют право в любой момент отозвать свое согласие, обратившись в службу поддержки ООО «Космос Лидс». В данном случае, направление рассматриваемого смс – сообщения: «Одобрена выдача займа 62 000 под 0%.Забрать: 1ink.is/X0kz» 24.06.2021 в 16 час. 48 мин. на номер сотового телефона ("...") от буквенного обозначения (money2day), было осуществлено обществом, в связи с получением 11.06.2021 согласия на обработку персональных данных от гражданина "...", в котором последний собственноручно указал свои персональные данные (паспортные данные, адрес электронной почты, контактный номер сотового телефона ("...")). В качестве доказательства изложенного, ООО «Космос Лидс» представлен бланк вышеуказанного согласия от 11.06.2021, заполненный от имени гражданина "...", в котором он дает согласие обществу, в том числе, на использование персональных данных в целях коммуникации с ним, направления электронных писем, осуществления отправки смс – сообщений на указанный номер телефона.

Кроме того, ООО «Космос Лидс» указало, что поскольку направление рассматриваемого смс – сообщение стало предметом реагирования антимонопольного органа, абонентский номер сотовой связи ("...") удален из базы информационных рассылок общества.

Исследовав, представленные в материалы дела доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам. Под рекламой, определенной частью 1 статьи 3 Закона о рекламе, понимается 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. Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (пункт 2 статьи 3), может выступать 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. Информация, поступившая на номер сотового телефона Заявителя, определяется как реклама, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы, применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, и, таким образом, на нее распространяются все ограничения Закона о рекламе. Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе. Согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются 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. Таким образом, рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы. При этом обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе. Из жалобы следует, что согласия на получение смс – сообщения Заявитель не давал. Материалами дела установлено, что инициатором направления рассматриваемого смс - сообщения явилось ООО «Космос Лидс», которое в свою очередь определило получателей смс - сообщения (абонентов) и, следовательно, обязанность предоставить согласие абонентов на получение рассматриваемого смс - сообщения относится исключительно к сфере ответственности ООО «Космос Лидс». Согласно информации ООО «Космос Лидс» следует, что, направляя данное смс – сообщение абоненту номера "...”), общество исходило из того, что данный номер телефона был указан в качестве контактного в согласии на обработку персональных данных гражданином "...".

При этом, в материалы дела ООО «Космос Лидс», в качестве доказательства получения предварительного согласия на направление рассматриваемого смс – сообщения, представлено вышеназванное согласие, подписанное указанным гражданином.

Вместе с тем, представленное обществом согласие на обработку персональных данных, в качестве подтверждения надлежащего получения согласия Заявителя, не может быть принято Комиссией во внимание по следующим основаниям. Буквальное толкование положений Закона о рекламе позволяет сделать вывод о том, что согласие абонента на получение рекламы должно быть выражено явно, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя. Согласие должно быть оформлено таким образом, чтобы можно было однозначно установить и достоверно подтвердить волеизъявление абонента на получение рекламной информации. Указанное согласуется с правовой позицией, изложенной в пункте 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012 г. N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", из которой следует, что согласно части 1 статьи 18 Закона 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае 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.

В соответствии с данной нормой, согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента и получить возможность подтверждения заполнения им такого согласия.

Из представленного в дело согласия от имени гражданина "...".,
Комиссия не установила волеизъявления Заявителя на получение

рекламы от ООО «Космос Лидс», поскольку представленное согласие, с содержанием номера телефона ("..."), принадлежащего Заявителю, не свидетельствует о заполнении его Заявителем и о его волеизъявлении на получение рекламы.

Идентифицировать Заявителя с данными, указанными в согласии, не представляется возможным.

Таким образом, представленное обществом согласие от имени гражданина "...", не может быть принято в качестве доказательства, подтверждающего наличие согласия со стороны Заявителя на получение рекламы, как это предписано законом, поскольку не свидетельствует о заполнении ее Заявителем (гражданином "..."). Кроме того, согласно данным полученным от ПАО «МегаФон», абонентом номера сотовой связи ("...") является Заявитель (гражданин "...").

Иных доказательств, подтверждающих получение надлежащего согласия на направление рассматриваемого смс – сообщения от Заявителя – "..." ООО «Космос Лидс» не представило.

В этой связи, представленный документ не может рассматриваться как надлежащее получение согласия. Таким образом, ООО «Космос Лидс» сформировало и направило смс-сообщение рекламного характера Заявителю в нарушение требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на распространителя рекламы. Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Рекламораспространителем, допустившим направление смс – сообщения с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе, является ООО «Космос Лидс». В соответствии с частью 1 пункта 2 статьи 33 Закона рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В связи с установлением на момент рассмотрения дела прекращения осуществления Заявителю неправомерной информации, Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ООО «Космос Лидс» предписания о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1, частью 1 пункта 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по

признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Космос Лидс» (ИНН/ОГРН 3257078389/1213200001035, адрес юридического лица: 241004, Брянская область, г. Брянск, пр-Московский, д.103, офис 4) нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе, в связи с направлением 24.06.2021 в 16 час. 48 мин. на номер сотового телефона ("...") от буквенного обозначения (money2day) следующего смс – сообщения: «Одобрена выдача займа 62 000 под 0%.Забрать: 1ink.is/X0kz».

2. Не выдавать ООО «Космос Лидс» предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе. 3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Космос Лидс».

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии: "..."

Решение в полном объеме изготовлено 04.10.2021. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

2021-7849