

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/18-645/2021

«18» января 2022г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя  
Комиссии: <...> заместителя руководителя управления;  
- начальника отдела рекламы и  
Членов Комиссии: <...>  
>- недобросовестной конкуренции,  
ведущего специалиста-эксперта отдела  
<...> рекламы и  
недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-645/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Смарт Центр» (юридический адрес: 677005, г. Якутия, ул. Халтурина, д. 4/2Г, оф. 8, ОГРН 1121435004481, Дата присвоения ОГРН 11.04.2012, ИНН 1435252703, КПП 143501001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «Финансовый супермаркет» <...> (доверенность от 27.09.2021 № 19/2021), а также представителя ООО «ДЕВТЕК» <...> (доверенность от 12.01.2022),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 24.02.2021, вх. от 25.02.2021 № 1227э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении 22.02.2021 в 15 часов 18 минут рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> без согласия абонента следующего содержания:

«Здравствуйте, Татьяна Валерьевна!...Это компания Отличные наличные, меня зовут Дарья, удобно говорить Вам?..Вы ранее интересовались заемными средствами...», данный звонок поступил от абонента <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

22.04.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-645/2021 в отношении ООО «Смарт Центр» и назначено к рассмотрению на 07.06.2021 на 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Смарт Центр» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

02.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Смарт Центр» (исх. от 01.06.2021), из которых следует, что ООО «Смарт Центр» оказывает ООО МКК «Финансовый Супермаркет» услуги центра обработки вызовов по договору на оказание услуг центра обработки вызовов от 01.05.2019. ООО «Смарт Центр» 22.02.2021 посредством телефонного звонка на номер <...>, принадлежащего абоненту <...> 03.11.1977 года рождения, был совершен звонок с целью предложения услуг бренда «Отличные наличные». Согласие на получение рекламной информации было получено от ООО «Зеолайн» по договору от 01.05.2020 № <...> посредством регистрации <...> на сайте thezaim.com, где <...> добровольно предоставила свои персональные и контактные данные в целях получения предложений по кредитным продуктам различных компаний.

07.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «Смарт Центр» <...>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 07.06.2021 рассмотрение дела № 04205/18-645/2021 было отложено на 11.08.2021 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Смарт Центр» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

10.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Смарт Центр» (исх. от 09.08.2021), из которых следует, что ООО «Смарт Центр» оказывает ООО МКК «Финансовый супермаркет» услуги центра обработки вызовов по договору на оказание услуг центра обработки вызовов от 01.05.2019. ООО «Смарт Центр» 22.02.2021 посредством телефонного звонка на номер <...>, принадлежащему абоненту <...>, 03.11.1977 года рождения, был совершен звонок с целью предложения услуг бренда «Отличные наличные». Согласие на получение <...> рекламной информации было получено от ООО «Зеолайн» по договору от 01.05.2020 № <...> посредством регистрации <...> на сайте thezaim.com, где <...> добровольно предоставила свои персональные и контактные данные в целях получения предложений по кредитным продуктам различных компаний путем заполнения граф регистрационных данных.

Пользователь сайта thezaim.com не может продолжить получение услуг на сайте без ознакомления и принятия «согласия обработки персональных данных». Согласие, которое пользователь принимает при заполнении граф регистрационных данных, содержит согласие пользователя на получение

рекламной информации от лица, оказывающего услуги на сайте, так и от его контрагентов. От пользователя сайта предполагается получение только ФИО, контактного телефона и адреса электронной почты без указания паспортных данных лица, дающего такое согласие.

Кроме того, ООО МКК «Финансовый супермаркет» является партнером ООО «ДЕВТЕК» и внесено в список контрагентов, которым ООО «ДЕВТЕК» может передать персональные данные пользователей, которые оставили свои персональные данные.

В соответствии с частью 1 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 152 – ФЗ «О персональных данных» (далее – ФЗ «О персональных данных»), согласие на обработку персональных данных может быть дано субъектом персональных данных или его представителем в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме, если иное не установлено федеральным законом. Требования ФЗ «О персональных данных» ООО «Смарт Центр» были соблюдены надлежащим образом, ООО «Смарт Центр» до момента обращения к субъекту персональных данных не было получено заявление об отзыве согласия на обработку персональных данных.

11.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 путем видеоконференцсвязи при участии представителя по доверенности ООО «Смарт Центр» <...>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотреть дело № 042/05/18-645/2021 отложить для привлечения к рассмотрению данного дела ООО МК «Финансовый супермаркет» (юридический адрес: 630112, г. Новосибирск, ул. Гоголя, д. 44, эт/пом. 18/1, ОГРН 1155476090967, Дата присвоения ОГРН 19.08.2015, ИНН 5404017915, КПП 540601001), ООО «Зеолайн» (юридический адрес: 125009, г. Москва, пер. Газетный, д. 9, стр. 11, эт. 1, пом. 3, ком. 4А, ОГРН 1087746607783, Дата присвоения ОГРН 05.05.2008, ИНН 7703665410, КПП 770301001), ООО «ДЕВТЕК» (юридический адрес: 117628, г. Москва, ул. Ратная, д. 8, корп. 3, э 1, пом. 1, к 3Е оф. 3, ОГРН 1197746742302, Дата присвоения ОГРН 20.12.2019, ИНН 7727436160, КПП 772701001) в качестве лиц, располагающих сведениями относительно распространения спорной рекламы, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 11.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 было отложено на 09.09.2021 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

08.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Финансовый супермаркет» (исх. от 06.09.2021), из которых следует, что ООО «Смарт Центр» оказывает ООО МКК «Финансовый Супермаркет» услуги центра обработки вызовов по договору на оказание услуг центра обработки вызовов от 01.05.2019. 22.02.2021 посредством телефонного звонка на номер <...>, принадлежащего абоненту <...> 03.11.1977 года рождения, был совершен звонок с целью предложения услуг бренда «Отличные наличные». Согласие на получение рекламной информации было получено от ООО

«Зеолайн» по договору от 01.05.2020 № <...> посредством регистрации <...> на сайте thezaim.com, где <...> добровольно предоставила свои персональные и контактные данные в целях получения предложений по кредитным продуктам различных компаний.

09.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 путем видеоконференцсвязи при участии представителя по доверенности ООО «Смарт Центр» <...>, который поддержал позицию общества, изложенную в ранее представленных письменных пояснениях, а также при участии представителя ООО МКК «Финансовый супермаркет» <...>, который пояснил, что согласие на направление рекламы было получено ООО МКК «Финансовый супермаркет» от ООО «Зеолайн» в соответствии с приложением к договору от 01.05.201 № <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Смарт Центр») надлежащим (ООО МКК «Финансовый супермаркет», юридический адрес: 630112, г. Новосибирск, ул. Гоголя, д. 44, эт/пом. 18/1, ОГРН 1155476090967, Дата присвоения ОГРН 19.08.2015, ИНН 5404017915, КПП 540601001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Также Комиссия Кемеровского УФАС России решила привлечь к рассмотрению данного дела заявителя в качестве лица, участвующего в деле.

Определением от 09.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 было отложено на 11.10.2021 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО МКК «Финансовый супермаркет», ООО «Зеолайн», ООО «ДЕВТЕК», ООО «Смарт Центр» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

30.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЕВТЕК» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «ДЕВТЕК» не является представителем МФО или кредитного учреждения, а осуществляет исполнение обязательств по договорам оказания информационных услуг.

Учитывая, что исполнение договора на оказание информационных услуг производится с использованием программно – аппаратных способов, ООО «ДЕВТЕК» имеет все основания полагаться на добросовестность получения согласий потенциальных клиентов. Данные положения подтверждаются частями 4, 5 статьи 7 Федерального закона от 27.07.2006 № 152 – ФЗ «О персональных данных».

Более того, в соответствии со статьей 7 Федерального закона от 27.07.2006 № 152 – ФЗ «О персональных данных» операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Таким образом, получение данные ООО «ДЕВТЕК» от любых лиц предполагает презумпцию наличия согласия субъекта персональных данных, не требующей их перепроверки после их получения в целях последующей передачи определенному

кругу субъектов.

Подтверждением добросовестности исполнения получения согласий потенциальных клиентов является наличие исключительного способа регистрации в системе общества: отправление заявки невозможно без подтверждения согласий в чек боксах, после чего вводятся необходимые данные, в том числе номер телефона и контакт абонента.

Законом не определен исчерпывающий способ получения согласий потенциальных клиентов.

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

08.10.2021 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021, назначенное на 11.10.2021 на 11 часов 00 минут, было отложено на 01.12.2021 на 10 часов 00 минут. Уведомление о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО МКК «Финансовый супермаркет», ООО «Зеолайн», ООО «ДЕВТЕК» письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

08.10.2021 в адрес Кемеровского УФАС России от ООО МКК «Финансовый супермаркет» поступила копия договора от 01.05.2020, заключенного между ООО МКК «Финансовый супермаркет» и ООО «Зеолайн». В соответствии с пунктом 1.1 дополнительного соглашения к договору от 01.05.2020 № <...>, ООО «Зеолайн» гарантирует, что информация, предоставляемая им ООО МКК «Финансовый супермаркет» в процессе исполнения настоящего договора, получена в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, в том числе согласие на обработку и передачу персональных данных пользователя.

Также в материалах данного дела представлены письменные пояснения ООО «Зеолайн» (исх. от 29.09.2021), из которых следует, что ООО «Зеолайн» является поставщиком заявок на займы для ООО МКК «Финансовый супермаркет». ООО «Зеолайн» выступает в качестве посредника по передаче заявок через партнерскую сеть Mastertarget.

Заявка поступила от субпартнера - ООО «ДЕВТЕК», заполнялась с персональными данными: 22.02.2021 <...>, <...>.

Персональные данные получены с соблюдением всех действующих норм законодательства и были удалены в течение суток после получения информации о жалобе.

01.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО МКК «Финансовый супермаркет» <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Финансовый супермаркет») надлежащим (ООО «ДЕВТЕК», юридический адрес: 117628, г. Москва, ул. Ратная, д. 8, корп. 3, Э 1 пом I К 3Е оф 3, ОГРН 1197746742302, Дата присвоения ОГРН 20.12.2019, ИНН 7727436160, КПП 772701001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 01.12.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 было отложено на 18.01.2022 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела.

18.01.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЕВТЕК» (исх. от 17.01.2022 № 96), из которых следует, что алгоритм работы ООО «ДЕВТЕК» следующий: проявляя заинтересованность в услугах компании, пользователи заполняют на сайте <http://thezaim.com> форму регистрации, предоставляя свои персональные данные, а также согласие на их обработку. Согласием на обработку персональных данных пользователь дает согласие на рассылку информационных сообщений, в том числе рекламных, осуществление телефонных звонков, а также содержит условие, предусматривающее передачу персональных данных третьим лицам. При получении заявки ООО «ДЕВТЕК» передает заявку своим партнерам – контрагентам для целей одобрения займа для пользователя.

Абонент <...> <...>, 22.02.2021 в 09:01:49 оставила заявку на сайте, которая была передана ООО «ДЕВТЕК» контрагентам. При желании отказаться от информационных звонков и смс – сообщений, пользователь может написать по адресу электронной почты [sales@devtek.io](mailto:sales@devtek.io) для отказа от сотрудничества, либо заполнить форму на сайте, однако <...> этого сделано не было.

31.05.2021 ООО «ДЕВТЕК» абонентский номер <...> был внесен в черный список и в дальнейшем контактные данные абонента не передавались третьим лицам, звонки и смс – сообщения со стороны ООО «ДЕВТЕК» не направлялись.

18.01.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 посредством видеоконференцсвязи при участии представителя по доверенности ООО «Финансовый супермаркет» <...>, а также представителя по доверенности ООО «ДЕВТЕК» <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 24.02.2021, вх. от 25.02.2021 № 1227э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении 22.02.2021 в 15 часов 18 минут рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> без согласия абонента следующего содержания:

«Здравствуйте, Татьяна Валерьевна!...Это компания Отличные наличные, меня зовут Дарья, удобно говорить Вам?..Вы ранее интересовались заемными средствами...», данный звонок поступил от абонента <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Из письменных пояснений ООО «Зеолэйн» следует, что заявка поступила от субпартнера - ООО «ДЕВТЕК», заполнялась с персональными данными: 22.02.2021 <...>, <...>.

Из представленных пояснений ООО «ДЕВТЕК» следует, что абонент <...> <...>, 22.02.2021 в 09:01:49 оставила заявку на сайте, которая была передана ООО «ДЕВТЕК» контрагентам.

ООО «ДЕВТЕК» в рамках рассмотрения данного дела также представило согласие абонента на распространение рекламы, однако, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что данные абонента, давшего согласие ООО «ДЕВТЕК» на распространение рекламы и данные заявителя по данному делу не совпадают.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей телефон поступила реклама.

Поскольку ФЗ «О рекламе» не определены порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, такое согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. При этом под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение (пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной

связи возможно лишь при получении на это предварительного согласия лица, которому фактически принадлежит телефонный номер (абонент); простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и части 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 – ФЗ «О связи».

В данном случае бремя доказывания факта получения согласия лежит на рекламораспространителе, в случае получения претензий от самого абонента, а также в случае предъявления соответствующих вопросов компетентным государственным органом и, следовательно, является его риском.

Следовательно, распространение ООО «ДЕВТЕК» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «ДЕВТЕК».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу общества с ограниченной ответственностью «ДЕВТЕК» (юридический адрес: 117628, г. Москва, ул. Ратная, д. 8, корп. 3, Э 1 пом I К 3Е оф 3, ОГРН 1197746742302, Дата присвоения ОГРН 20.12.2019, ИНН 7727436160, КПП 772701001), распространенную посредством телефонного звонка от абонента <...> на абонентский номер <...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «31» января 2022 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».