

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 018/05/18-98/2023

Резолютивная часть оглашена 22 мая 2023 года

В полном объеме изготовлено 29 мая 2023 года г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

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

Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден, рассмотрев материалы дела № 018/05/18-98/2023, возбужденного в отношении ИП <...> по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ

«О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») в отсутствие:

- заявителя – гр. <...> (далее – Заявитель), уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;
- ИП <...>, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом (в материалы дела направлены письменные возражения вх. №2651-ЭП/23 от 05.04.2023),

2023-2691

УСТАНОВИЛ:

28.11.2022 в Удмуртское УФАС России поступило заявление от гр. <...> (далее – Заявитель), из содержания которого следует, что 27.11.2022 на его номер телефона +7 (982) 820**** от отправителя с буквенным идентификатором «denga-24.ru» поступило следующее рекламное смс-сообщение: «Вам одобрили 30000 рублей...». При этом, Заявитель указывает, что не давал предварительное согласие на получение такой информации от данного отправителя.

В ответ на запрос Управления (исх.№АА/5844/22 от 06.12.2022) ПАО «МТС» сообщило, что рассылку осуществляло ООО «СМС Трафик» на основании договора № б/н от 12.12.2017.

ООО «СМС Трафик» представило в материалы дела сведения о том, что смс сообщение с буквенным идентификатором «denga-24.ru» отправлено по заказу ИП Чайковского Е.Ю. (ИНН 772024681596) в рамках исполнения договора №424-14/А от 01.10.2017. Также в материалы дела представлено письменное согласие на обработку персональных данных гр. Тарасенко Д.А.

По результатам рассмотрения заявления и полученных доказательств, в связи с выявлением в действиях ИП <...> признаков нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», выразившихся в нарушении правил распространения рекламы по сетям электросвязи, определением Удмуртского УФАС России от 27.01.2023 в отношении ИП <...> возбуждено дело № 018/05/18-98/2023, которое назначено к рассмотрению на 27.02.2023.

27.02.2023 Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что в материалах дела отсутствуют доказательства о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела, в связи с чем определением от 27.02.2023 отложило рассмотрение дела на 27.03.2023.

27.03.2023 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств рассмотрение дела было отложено на 22.05.2023.

22.05.2023 на заседании Комиссии, рассмотрев имеющиеся в материалах дела документы и сведения, в отсутствие лиц, участвующих в рассмотрении дела, уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

27.11.2022 от отправителя с буквенным идентификатором «denga-24.ru» на абонентский номер +7 (982) 820**** направлено смс-сообщение следующего содержания: «Вам одобрили 30000 рублей...».

Рассылка указанных смс-сообщений осуществлялась ИП <...> через технические и программные средства ООО «СМС Трафик», что подтверждается договором оказания услуг №424-14/А от 01.10.2017.

ИП <...> в ответ на определение об отложении рассмотрения дела №018/05/18-98/2023 направил в материалы дела письменные возражения (вх. №3042-ЭП/23 от 18.04.2023), а также копию письменного согласия на обработку персональных данных гр. <...>, скриншот страницы сайта «Онлайн кредитование на любые цели». Как следует из пояснений ИП <...> личные данные были введены пользователем номера +7(982)820-71-46 на сайте <https://denga-24.ru>. При этом он указывает, что передача сообщений по контактными данным пользователя невозможна без его согласия на обработку и передачу персональных данных.

В п. 10 «Согласия на обработку персональных данных клиентов – физических лиц» (далее – Согласие), указано следующее: «Я СОГЛАСЕН на обработку и хранение моих персональных данных, указанных мною в Форме обратной связи и в процессе регистрации на сайте в соответствии с условиями настоящего согласия на обработку персональных данных. Одновременно даю свое согласие и не возражаю, чтобы ИП <...> или иные лица по его поручению отправляли сообщения, в том числе рекламного характера или иную информацию иного содержания на номер телефона или адрес электронной почты или с использованием иных средств связи, указанных мной в Форме или при регистрации на Сайте».

В Анкете физического лица указана следующая информация: ФИО -<...>; номер телефона +7(982)820****; дата анкетирования - 15 июля 2022.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц,

направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

Информация «Вам одобрили 30000 рублей...» распространена с использованием радиотелефонной связи посредством смс-сообщений, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (предоставление займов), формирование или поддержание интереса к нему, следовательно, является рекламой.

Согласно положениям 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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно п.п. 1, 9 ч. 4 ст. 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» в случаях, предусмотренных федеральным законом, обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных. равнозначным содержащему собственноручную подпись субъекта персональных данных согласию в письменной форме на бумажном носителе признается согласие в форме электронного документа, подписанного в соответствии с федеральным законом электронной подписью. Согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в том числе:

- фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе; - подпись субъекта персональных данных.

Согласно разъяснениям, указанным в пункте 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, указанным в части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Следуя вышеназванным разъяснениям, Комиссия приходит к выводу о том, что Согласие и Анкета не содержат сведений достаточных для идентификации и подтверждения волеизъявления гр. <...> на получение рекламы от ИП <...>, поскольку отсутствует адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, личная или электронная подпись лица.

Таким образом, вышеуказанные Согласие и Анкета не являются надлежащим доказательством наличия предварительного согласия гр. <...> на получение рекламы по сетям электросвязи.

Как следует из заявления гр. <...> он не давал согласие на получение рекламных сообщений от ИП <...>, на сайте «denga-24.ru» не регистрировался для получения займов, в связи с тем, что в настоящее время проходит процедуру банкротства.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего закона.

Таким образом, с учетом положений ФЗ «О рекламе» ИП <...> является рекламораспространителем смс-сообщения как лицо, осуществившее распространение рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи с буквенным идентификатором «denga-24.ru» на мобильный номер телефона абонента +7 (982) 820**** без его предварительного согласия на получение данной информации, что является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе: выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Удмуртское УФАС России считает, необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Вам одобрили 30000 рублей...»распространенную в виде смс-сообщений 27.11.2022 от абонента с буквенным идентификатором «denga-24.ru» на номер телефона +7 (982) 820**** гр. <...>, поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального

закона от

13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

1. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Передать материалы дела № 018/05/18-98/2023 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении виновного должностного лица производства по делу об административном правонарушении, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня его принятия.