Р Е Ш Е Н И Е:

по делу № 043/05/28-860/2022

Резолютивная часть решения оглашена 28 декабря 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 18 января 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

«...» – руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

Членов Комиссии:

«...» – начальника отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

«…» – специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

рассмотрев материалы дела № 043/05/28-860/2022, возбужденного в отношении:

- индивидуального предпринимателя «…»

в отсутствие:

- заявителя – «…»,

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства РФ - индивидуального предпринимателя «…»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Кировское УФАС России) поступило заявление «…» от 03.07.2022 (вх. № 4651 от 04.08.2022), направленное Управлением Роскомнадзора по Кировской области, и дополнение к заявлению от 15.09.2022 (вх. № 5536 от

16.09.2022) по факту получения на абонентский номер «…» с буквенного номера «…» рекламной информации следующего содержания: *«Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yyzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика».*

Из представленного в Кировское УФАС России письма ПАО «МТС» от 29.08.2022 № П 03/00169и следует, что буквенный номер «...» принадлежит ИП «...». В связи с чем, в отношении данного лица было возбуждено дело по признакам нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (определение о возбуждении дела № 043/05/28-860/2022 от 29.09.2022). Рассмотрение дела первоначально было назначено на 25.10.2022.

В целях необходимости получения дополнительных документов и сведений рассмотрение дела 2 раза откладывалось (определения от 25.10.2022, от 24.11.2022).

Определением от 24.11.2022 рассмотрение дела было назначено на 28.12.2022.

«…», уведомленная надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (определение от 24.11.2022 получено заявителем по адресу регистрации, что подтверждается уведомлением о вручении от 20.12.2022), на заседание Комиссии не явилась, письмом от 29.11.2022 (вх. № 7120 от 30.11.2022) заявила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие.

ИП «...», уведомленная надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (определение от 24.11.2022 получено ИП «…» по адресу регистрации, что подтверждается уведомлением о вручении от 03.12.2022), на заседании комиссии не присутствовала, направила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие. Письмами б/д б/н (вх. № 5769 от 28.09.2022), б/д б/н (вх. № 6155 от 14.10.2022), б/д б/н (вх. № 6804 от 15.11.2022), б/д б/н (вх. № 7729 от 26.12.2022) ИП «…» представила письменные пояснения по делу.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с положениями, установленными пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под рекламодателем в соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

При рассмотрении дела установлено, что 01.06.2022 в 11:29 и 09.09.2022 в 15:24 на абонентский номер заявителя "..." поступили смс-сообщения с альфанумерического номера «...», что подтверждается:

- скриншотами смс-сообщений с рекламной информацией: «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaem.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yyzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика», подтверждающих поступление информации на абонентский номер "..." с альфанумерического номера «...»;

- детализированными выписками по абонентскому номеру "..." за период с 01.07.2022 по 03.07.2022, с 08.09.2022 по 15.09.2022**,** подтверждающими факт поступления 01.06.2022 в 11:29, 09.09.2022 в 15:24 на абонентский номер "..." вышеуказанных смс-сообщений;

- копией договора на оказание услуг связи от 23.07.2013 № 0691819-5, заключенного между ПАО «МТС» и «...»., подтверждающей, что заявитель является абонентом по номеру телефона «...».

Материалами дела подтверждается факт наличия надлежащего согласия заявителя на получение рекламы по сетям электросвязи.

Информация: *«Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yyzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика»*

обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с помощью рассылки смс-сообщения;

- адресована неопределенному кругу лиц, т.е. тем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования;

- направлена на привлечение внимания потребителя к объекту рекламирования (финансовой услуге по предоставлению микрозайма), формированию или поддержанию интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке, в том числе за счет указания на привлекательные условия (ставка 0%).

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все признаки рекламы, перечисленные в п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

Комиссией установлено, что рекламные смс-сообщения были направлены на номер "..." посредством сервиса «МТС Маркетолог». Заказ на рассылку создал клиент сервиса «МТС Маркетолог» – ИП «…» в своем личном кабинете.

Сервис «МТС Маркетолог» является сервисом ПАО «МТС» для поисков клиентов путем запуска таргетированной мобильной и медийной рекламы, в том числе посредством смс-рассылок.

На основании сведений из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, «…» зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 30.03.2021; основной вид деятельности, указанный в ЕГРИП - деятельность по обработке данных, предоставление услуг по размещению информации и связанная с этим деятельность

Услуга «Рекламная компания» оказана клиенту на основании оферты: https://marketolog.mts.ru/cabinet/assets/docs/offer_ad_campaign.pdf.

Согласно условиям оферты заказ – заявка клиента на получение услуги, оформленная в личном кабинете, содержит информацию о параметрах услуги, сроках оказания услуги, подключении дополнительных опций и иную информацию. В разделе 4 оферты определено, что, если в заказе не указано иное, услуга оказывается клиенту с использованием общей подписи «Promo», которая указывается в качестве имени отправителя в SMS-сообщении и/или MMS-сообщении. По запросу клиента ему может быть присвоена индивидуальная подпись.

В соответствии с разделом 1 оферты индивидуальная подпись – буквенно-символьное и/или числовое обозначение, которое присваивается клиенту и

используется для указания в качестве имени отправителя в SMS-сообщении и/или MMS-сообщении и/или E-mail-сообщении.

В данном случае для рассылки вышеуказанной информации клиент сервиса ИП «…» использовала индивидуальную подпись rezaem.ru.

В письме б/д б/н (вх. № 6804 от 15.11.2022) ИП «…» сообщила, что она не согласовывала текст смс-рассылки с кем-либо из партнеров и в отношении данной рассылки является единственным рекламодателем.

Спорная рекламная информация содержит ссылки на сайты ruzmr.ru, rezaem.ru, yyzaim.ru.

Комиссией было установлено, что при вводе в адресную строку браузера «ruzmr.ru» происходит переход на интернет-страницу: https://1-zaim.ru/lander/kartacreditm/?source=ruzmr&affiliate_id=rwJKmteydgomts0r3; при вводе в адресную строку браузера «rezaem.ru» происходит переход на интернет-страницу: https://trck.mvpgroup.ru/lander/kartacreditm/?source=rezaem&affiliate_id=djfbgomtsbsjiwyivw; при вводе в адресную строку браузера «yyzaim.ru» происходит переход на интернет-страницу: https://1-zaim.ru/lander/kartacreditm/?source=yyzaim&affiliate_id=7dhgdjfbgo032hmtsbsj9. После переадресации открываются страницы, на которых содержатся предложения по предоставлению займов от различных микрофинансовых организаций (акты осмотра от 28.10.2022), а также условия предоставления финансовой услуги.

Спорная реклама содержит указание на ООО МКК «Финтерика», ООО МКК «ТопЗайм».

Из писем ИП «…» б/д б/н (вх. № 6155 от 14.10.2022), б/д б/н (вх. № 7508 от 16.12.2022) следует, что прямые договоры, связанные с поиском потенциальных клиентов и содействием потенциальным клиентам в заключении договора займа, между ИП «…» и ООО МКК «Финтерика», ООО МКК «ТопЗайм» не заключены. Данное обстоятельство также подтверждается письмами ООО МКК «ТопЗайм» от 11.10.2022 исх. № б/н (вх. №6074 от 11.10.2022), ООО МКК «Финтерика» от 13.08.2022 исх. № б/н (вх. № 6126 от 13.10.2022).

Комиссией было установлено, что между ИП «…» и ООО «Лидгид» (ОГРН: 1157847417540; ИНН: 7802553860) заключен договор оказания рекламных услуг от 01.05.2022 № 133-01/05/2022-ЛДГ (далее - Договор).

Раздел 1 Договора содержит термины и определения, в том числе:

- пользователь – физическое лицо, которое знакомится с рекламными материалами, рекламной ссылкой, мотивируется к совершению целевых действий;

- целевое действие – совершение пользователем действия, которое

определено в оффере;

- оффер – содержащееся на платформе описание заказа на оказание рекламных услуг, объединённых единым предметом и временным периодом.

- рекламные материалы – информация о рекламодателе и/или его товарах (услугах), в текстовом, графическом или ином доступном для просмотра пользователю виде;

- рекламная ссылка – указанная в оффере либо определенная заказчиком/рекламодателем ссылка на рекламные материалы, интернет-страницу, мобильное приложение и иные тому подобные объекты рекламирования.

На основании п. 2 Договора его предметом является оказание ИП «…» рекламных услуг в соответствии с оферами. Согласно п. 2.2 Договора видами услуг по Договору являются поиск пользователей и мотивирование их к совершению целевых действий, размещение рекламных материалов на ресурсах, размещение рекламных ссылок на ресурсах и иные рекламные услуги, определенные в оффере.

Из пояснений ИП «…», направленных письмами б/д б/н (вх. № 6155 от 14.10.2022), б/д б/н (вх. № 7729 от 26.12.2022), следует, что ООО «Лидгид» имеет договорные отношения с различными микрофинансовыми организациями.

Согласно п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга – банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

На основании п. 1 ст. 807 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору займа одна сторона (займодавец) передает или обязуется передать в собственность другой стороне (заемщику) деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества либо таких же ценных бумаг.

В соответствии с п. 7 ст. 807 ГК РФ особенности предоставления займа под проценты заемщику-гражданину в целях, не связанных с предпринимательской деятельностью, устанавливаются, в том числе Федеральным законом от 02.07.2010 N 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» (далее – Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях»).

Согласно пп. 3 п. 1 ст. 2 Федерального закона «О микрофинансовой

деятельности и микрофинансовых организациях» микрозаем – заем, предоставляемый займодавцем заемщику на условиях, предусмотренных договором займа, в сумме, не превышающей предельный размер обязательств заемщика перед займодавцем по основному долгу, установленный настоящим Федеральным законом.

Таким образом, из вышеуказанных норм права следует, что услуга по предоставлению микрозайма относится к финансовой услуге.

Не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы (ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Согласно ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

При этом в рекламе финансовых услуг существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

Согласно п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе"» к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

После перехода по ссылкам (ruzmr.ru, rezaem.ru, yyzaim.ru), указанным в спорных смс-сообщениях, осуществляется переадресация на интернет-страницы, которые содержат предложения микрофинансовых организаций о

предоставлении займов, в том числе с условиями до 30 000 от 0% (информация, указанная на сайтах данных микрофинансовых организаций, содержит полные условия предоставления займа, в том числе минимальную сумму займа, минимальный срок предоставления займа, требования к заемщику и иные условия предоставления займа).

В рекламной информации следующего содержания: *«Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yyzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика»* отсутствует часть существенной информации об условиях предоставления рекламируемой финансовой услуге (займа), а именно: минимальная сумма займа, минимальный срок займа, требования к заемщику и иные существенные условия, что вводит в заблуждение потребителей рекламы и нарушает требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В спорной рекламе финансовой услуги указана часть существенных условий предоставления финансовой услуги, а именно: процентная ставка в размере 0%, максимальная сумма займа – 30 000 рублей, максимальный срок предоставления займа – 4 месяца. Однако в рассматриваемой рекламе умалчивается об иных условиях предоставления займа, а именно: минимальная сумма займа, минимальный срок займа, требования к заемщику и иные условия, которые влияют на полную стоимость финансовой услуги и на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся рекламируемой финансовой услугой лица, что нарушает требования пункта 2 части 2 статьи 28, части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Указание в рекламе лишь отдельных условий предоставления займа само по себе не позволяет потребителям получить достаточные сведения о данной услуге, что способствует формированию у них неверных представлений о стоимости займа и сумме расходов, которые понесут лица, воспользовавшиеся услугой займа по ставке 0%.

В своем письме б/д б/н (вх. № 5769 от 28.09.2022) ИП «…» пояснила, что не занимается выдачей каких-либо займов, не является кредитной организацией; в спорных смс-сообщения указаны некоторые условия выдачи займов и представлена ссылка, перейдя по которой пользователь попадает на сайт с различными предложениями, и уже, выбрав на сайте наиболее подходящее для себя предложение, пользователь на сайте соответствующей кредитной организации подробно знакомится со всеми условиями.

Относительно указанных пояснений ИП «…» Комиссия отмечает следующее.

Включение в текст рекламы некоторых условий предоставления займа, а также ссылок ruzmr.ru, rezaim.ru, yyzaim.ru, перейдя по которым потребитель

может ознакомиться с иными условиями рекламируемой финансовой услуги, не могут свидетельствовать о соблюдении ИП «…» требования законодательства о размещении в рекламе существенной информации, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение относительно рекламируемой услуги, а равно требования о необходимости доведения до потребителя в рекламе услуг, связанных с предоставлением займа, всех условий, определяющих полную стоимость займа (при наличии в рекламе хотя бы одного условия предоставления займа).

Кроме этого, следует учесть, что спорное смс-сообщение распространено не в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а посредством передачи смс-сообщения по сетям электросвязи. Для передачи (получения) смс-сообщений не требуется подключение к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», тогда как для того, чтобы потребитель мог ознакомиться с отсутствующими существенными условиями предоставления микрозайма, ему необходимо перейти по предлагаемой в тексте смс-сообщения ссылке, осуществив подключение к сети «Интернет».

На основании ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Таким образом, исходя из содержания рекламы, способа ее распространения, документов и сведений, представленных в материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что с учетом понятия, установленного пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодателем спорной рекламы является ИП «…», которая несет ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 5, п. 2 ч. 2 ст. 28 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922 (далее – Правила).

Согласно пункту 49 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку на момент вынесения решения доказательств устранения нарушения требований части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Закона о рекламе ИП «…» представлено не было, Комиссия считает необходимым выдать ИП «…» предписание о прекращении нарушения

требований рекламного законодательства.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП «…»

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 42 – 49 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 Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламную информацию, распространенную 01.06.2022 в 11:29, 09.09.2022 в 15:24 на абонентский номер 89123329361, следующего содержания: «*Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на rezaim.ru ООО МКК ТопЗайм»; «Микрозайм до 30 тыс. руб. под 0% до 4 мес. Подробности на yyzaim.ru ООО МКК Финтерика»; «Микрозайм до 30 тыс. руб под 0% до 4 мес. Подробности на ruzmr.ru ООО МКК Финтерика»,* так как она нарушает требования части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 и части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать "..." предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

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