

Исх. № АЯ-08/11259 от 08.09.2022 г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан «...»- должностное лицо, рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-947/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО МФК «Быстроденьги» (ИНН: 7325081622, ОГРНИП: 1087325005899, юридический адрес: 123290, г. Москва, 1-й Магистральный тупик, д. 11, стр.10), по факту нарушения требований части 1 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие ООО МФК «Быстроденьги» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего административного дела,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило обращение «...» (вх. № 489/ж от 18.01.2022 г.) по факту несанкционированной СМС-рассылки на мобильный номер заявителя «...» с буквенного номера «Bistrodengi» 16 января 2022 года в 11:04, а также по факту распространения рекламных звонков на мобильный номер заявителя «...» с номера «...» 14 января 2022 года в 20:07 с текстом: «Компания Быстроденьги! Если вы оставляли заявку на получение займа, то нажмите 1. Если не оставляли заявку, нажмите 2...», что имеет признаки нарушения Закона «О рекламе».

Факт поступления СМС-сообщения подтверждается скриншотами и детализацией по абонентскому номеру.

СМС-сообщение поступило с буквенного номера «MoneyYourGo».

Скриншот сообщения представлен ниже.

1. «Bistrodengi» 14 января 2022 года в 11:04.

«...»

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно на номер телефона «...», 14 января 2022 года в 14 января 2022 года в 20:07 поступил звонок рекламного характера.

Звонок рекламного характера поступил с номера «...», что подтверждается записью телефонных разговоров.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Объектом рекламирования является – услуги по предоставлению займа

Номер телефона Заявителя, а также номер телефона «...», с которого производился звонок заявителю, принадлежит сотовому оператору ПАО «Вымпелком».

В целях установления владельца номера, с которого был произведен звонок

рекламного характера, а также владельца буквенного номера, с которого было направлено СМС-сообщение рекламного характера Управлением в адрес ПАО «Вымпелком» был направлен запрос.

Согласно ответу ПАО «Вымпелком» (вх. №2379 от 25.02.2022) вышеуказанный буквенный номер принадлежит ООО МФК «Быстроденьги» (ИНН 7325081622, ОГРНИП 1087325005899, юридический адрес: 123290, г. Москва, 1-й Магистральный тупик, д. 11, стр.10).

Вместе с тем, номер телефона, указанный в обращении «...», согласно ответу ПАО «Вымпелком» (вх. №1970 от 17.02.2022), принадлежит оператору связи ООО «Корпоративные Коммуникации» (ИНН 0273925407, ОГРН 1190280011448, юридический адрес: г. Уфа, ул. Менделеева, д. 170, оф. 1111).

Управлением был также направлен запрос в адрес ООО «Корпоративные Коммуникации».

Исходя из ответа ООО «Корпоративные Коммуникации» (вх. №2679 от 03.03.2022) следует, что абонентский номер «...» принадлежит ООО МФК «Быстроденьги» на основании договора №108/21 от 15.06.2021 г.

Управлением был направлен запрос в ООО МФК «Быстроденьги».

Согласно ответу ООО МФК «Быстроденьги» СМС-сообщение с рекламным текстом: «Получите онлайн-займ на карту по ссылке <https://bistrodengi.ru/nakartu/> МФК Быстроденьги (ООО)» поступает клиенту, только в том случае если он оставляет предварительную онлайн заявку на получение займа и согласие на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой на сайте Общества или у партнеров Общества.

СМС-сообщение рекламного характера высылается только после предварительного звонка сотрудниками офиса финансовой помощи ООО МФК «Быстроденьги», когда клиент изъявляет желание не идти в офис, а получить займ онлайн на карту.

16.01.2022 г. в 11:04 ООО МФК «Быстроденьги» на телефонный номер «...» было отправлено СМС-сообщение с рекламой «Получите онлайн-займ на карту по ссылке <https://bistrodengi.ru/nakartu/> МФК Быстроденьги (ООО)».

В частности, ООО МФК «Быстроденьги» поясняет, что заявка на получение займа, в том числе согласие на обработку персональных данных были оставлены «...» по номеру телефона «...» через партнера ООО МФК «Быстроденьги» - ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» (ИНН 6316251820, ОГРН 1196313002962, юридический адрес: 443124, г. Самара, ул. Ново-Садовая, д. 180 А, оф. 18). В адрес ООО МФК «Быстроденьги» поступила заявка по каналу от партнера ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА».

Между ООО МФК «Быстроденьги» и ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» заключен договор №06/05/2020 от 01.04.2020 г., в соответствии с которым ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» обязуется оказывать услуги по поиску и привлечению Пользователей, желающих получить потребительский заем.

В соответствии с положениями Приложения №3 к Договору Партнер обязуется обеспечить принятие клиентом согласия на сбор и обработку персональных

данных клиента, в форме, приведенной в данном Приложении.

Согласно абзацу 4 пункта 3 Приложения 3 клиент подтверждает и дает своё согласие на предоставление информации рекламного характера о товарах и услугах, реализуемых Операторами и третьими лицами.

Таким образом, по условиям указанного договора именно на ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» возложена обязанность получить письменное согласие абонента, на телефон которого планируется отправка сообщения, в порядке и форме, предусмотренного законодательством.

В рамках договора №06/05/2020 от 01.04.2020 г. в адрес ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» по электронной почте ООО МФК «Быстроденьги» был направлен запрос с целью предоставления информации о пользователе с номером «...».

ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» предоставило ООО МФК «Быстроденьги» информацию от партнера согласно которой между ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» и ИП «...», (ОГРНИП:318547600022179, ИНН:540601183414, адрес регистрации: 630099, г. Новосибирск, ул. Орджоникидзе, д. 33, кв. 12) заключен договор об оказании информационных услуг.

Заявка была получена ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» от ИП «...» Анкета заполнялась «...» с сайта <https://gustacredit.ru/>. Согласие на обработку и передачу третьим лицам дано с помощью проставления галочки при прочтении соответствующего согласия на сайте <https://gustacredit.ru/>.

Согласно информации, представленной ИП «...», 14 января 2022 года «...» с абонентским номером «...» оставлял запрос на получение займа с анкетными данными на сайте: <https://gustacredit.ru/>.

Согласно письменным пояснениям ИП «...» следует, что ИП «...» являясь оператором персональных данных, с помощью сервиса <https://gustacredit.ru/> оказывает услуги по подбору кредитных продуктов для посетителей сайта, а именно предлагает посетителям сайта список предложений кредитных учреждений и иных финансовых организаций, в которые посетитель сайта <https://gustacredit.ru/> может обратиться с целью оформления заявки на кредитный продукт. Оказание услуг подразумевает предварительную регистрацию пользователей на сайте <https://gustacredit.ru/> в соответствии с условиями публичной оферты.

ИП «...» отмечает, что успешная регистрация на сайте <https://gustacredit.ru/> с целью получения услуги по подбору кредитных продуктов, невозможна без предоставления согласия с условиями публичной оферты, согласия на обработку персональных данных, которое выражается путем проставления отметки в соответствующем разделе. Информацию о зарегистрированном пользователе была передана в соответствии с предоставленным согласием на обработку персональных данных.

Однако, Заявка не идентифицирует личность заявителя и не дает с точностью установить, что именно Заявитель оставлял заявку на сайте.

Кроме того, номер телефона и буквенный номер принадлежит ООО МФК «Быстроденьги» и реклама, которая доводилась до Заявителя, рекламировала услуги и деятельность ООО МФК «Быстроденьги», то есть контроль за

идентификацией и получения согласия возлагался на ООО МФК «Быстроденьги», таким образом рекламодателем является ООО МФК «Быстроденьги», поскольку совершало действия, направленные на осуществление телефонного звонка. Оно обязано было запросить у своего клиента, документы, идентифицирующие личность, а также согласие получение рекламы или звонка.

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России, по результатам рассмотрения материалов и представленных пояснений, приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» и ИП «...». нарушений закона о рекламе, в связи с чем прекращает производство по делу в отношении ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» и ИП «...».

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, с учётом доводов лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Татарстанского УФАС России установила следующее.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация, которая доводилась до сведения Заявителя посредством телефонного звонка на мобильный телефон, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- информация распространена в форме телефонного звонка по сети электросвязи, а именно посредством использования подвижной радиотелефонной связи.

Согласно п. 35 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам;

- объектом рекламирования является товар (продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот), 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 (подп. 2-3 ст. 3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае выступают услуги предоставления займа.

- информация была адресована неопределённому кругу лиц-пользователей связи и является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации. Не может быть определен и конкретный субъект правоотношений, возникающих по поводу реализации объекта рекламирования. Информация, представленная в телефонных разговорах заявителям, не обращена к конкретному потребителю, из текста бесед не следует, что они были адресованы каким-либо определённым лицам.

Сведения не носят персонализированного характера, представляют интерес для неопределенного круга лиц.

Доведенная до сведения заявителя информация не относится к категории той информации, на которую Закон о рекламе не распространяет своё действия в соответствии с ч. 2 ст. 3 Закона о рекламе. В частности, она не является справочно-информационным и аналитическим материалом (обзором внутреннего и внешнего рынков, результатом научных исследований и испытаний), не имеющим в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

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 (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

Целями Закона о рекламе являются, в том числе реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Закона о рекламе).

Абонент согласно п. 1 ст. 2 Закона о связи - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Таким образом, абонент выступает «пассивной» стороной отношений по передаче информации, он выступает получателем сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое

согласие на получение рекламы. Законом о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

При этом законодатель закрепил обязанность рекламодателя немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума ВАС РФ) согласие абонента может быть выражено в любой форме, однако такая форма согласия должна быть достаточной для идентификации такого согласия и подтверждения волеизъявления лица на получение рекламы от конкретного рекламодателя (см. абзац четвертый п. 15 постановления Пленума ВАС РФ).

В постановлении Пленуме ВАС РФ указано, что согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений постановления Пленума ВАС РФ позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

При этом, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 № 2-П), стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Документы, подтверждающие в рассматриваемом случае наличие согласия со стороны заявителя на получение спорной рекламы рекламодателем не представлены.

Необходимо отметить, что действия ООО МФК «Быстроденьги» нарушают часть 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 807 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодатцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

Согласно статье 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 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.

Таким образом, деятельность хозяйствующих субъектов, связанная с привлечением и использованием средств юридических и физических лиц (в том числе займы), является финансовой услугой независимо от регистрации таких субъектов в качестве финансовой организации и наличия у них соответствующей лицензии.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно статье 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

При осуществлении звонка сотрудником ООО МФК «Быстроденьги» не было озвучено наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ,

– влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия ООО «УК «ТрансТехСервис», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

«...»

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также пунктом 2 части 1 статьи 4.3, частью 1 статьи 14.3, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО МФК «Быстроденьги» (ИНН 7325081622, ОГРНИП 1087325005899, юридический адрес: 123290, г. Москва, 1-й Магистральный тупик, д. 11, стр.10) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 1.3-3 статьи 32.2 КоАП РФ, при уплате административного штрафа не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

«...»

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3–947/2022.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: (843) 238-30-41, а также направив на электронную почту to16-«...»@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного

штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

«...»