

Директору ООО МКК «Центрофинанс Групп»

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/18-129/2022

«24» ноября 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;

-

Членов Комиссии:

<...>

начальника отдела рекламы и

-

недобросовестной конкуренции;

главного специалиста-эксперта отдела

<...>

рекламы и

-

недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-129/2022, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл», юридический адрес: 108811, г. Москва, 22-й километр Киевского шоссе, домовладение 6, строение 1, этаж 5, комнате 33, поселение Московский, ОГРН 1137746610088, Дата присвоения ОГРН 18.07.2013, ИНН 7743895280, КПП 775101001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (исх. от 30.11.2021, вх. от 01.12.2021 № 8126э, вх. от 23.12.2021 № 8739э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <...> без согласия абонента следующего содержания:

03.12.2021 в 10 часов 03 минуты: «Займы от 20000 рублей за 15 минут! lk.izi-mani.ru/qka0t» от абонента izi-mani.ru.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

01.02.2022 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-129/2022 в отношении ООО «Т2 Мобайл» и назначено к рассмотрению на 25.02.2022 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Т2 Мобайл» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.02.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 22.02.2022 № Исх/2420.00/148-22), из которых следует, что направление смс – сообщения 03.12.2021 в 10 часов 03 минуты от отправителя izi-mani.ru осуществлено ООО «Севентех» в рамках договора от 24.10.2018 № 493/SMS-BULK.

В соответствии с пунктом 3.2.8 указанного договора Заказчик обязуется инициировать смс – рассылки с соответствующим сервисом или размещение сервисов только в отношении тех абонентов, которые выразили Заказчику или клиентам Заказчика свое согласие на получение сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 договора, всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в смс – сообщениях несет Заказчик, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс – рассылка. Заказчик несет ответственность за несоответствие содержания сервисов требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе ФЗ «О рекламе».

25.02.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила следующее:

-отложить рассмотрение данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Т2 Мобайл» надлежащим (ООО Севентех», юридический адрес 125284, г. Москва, Хорошевское шоссе, д. 32А, под 9 Э 4, оф. 415-1, ОГРН 1096316004674, Дата присвоения ОГРН 18.06.2009, ИНН 6316145067, КПП 771401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

-выделить из дела № 042/05/18-129/2022 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «СМС Трафик».

-выделить из дела № 042/05/18-129/2022 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «СМС - центр».

-выделить из дела № 042/05/18-129/2022 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Гидфинанс».

Определением от 25.02.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 23.03.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Севентех», ООО «Т2 Мобайл» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.03.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Севентех» (исх. от 21.03.2022 № 1426), из которых следует, что смс – сообщение, поступившее 03.12.2021 в 10 часов 03 минуты с буквенного номер izi-map.ru было направлено через технические и программные средства по заказу ООО «Стрим» в рамках исполнения договора от 08.10.2020 № L2020/771.

В соответствии с условиями указанного договора, ООО «Стрим» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ, при этом ответственность за содержание смс – сообщений, в любом случае, несет ООО «Стрим» (пункты 3.1.3, 3.1.4, 7.2 договора). Согласно пункту 3.2.1 договора ООО «Стрим» самостоятельно выбирает имена отправителя для проведения смс – рассылок абонентам.

ООО «Севентех» осуществляет только технологическую функцию, при которой смс – рассылка осуществляется автоматически через технические и программные средства по запросу ООО «Стрим».

Также ООО «Севентех» представило документы, в соответствии с которыми абонентский номер 8-951-188-23-58 внесен в «черный список».

Также ООО «Севентех» заявило ходатайство рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

23.03.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Севентех») надлежащим (ООО «Стрим», юридический адрес: 115432 г. Москва, Проектируемый 4062-й проезд, д. 6, стр. 2, ком. 22, ОГРН 1097746431903, Дата присвоения ОГРН 07.08.2009, ИНН 7705893691, КПП 772501001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 23.03.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 21.04.2022 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Стрим», ООО «Севентех» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении потовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Стрим» (исх. от 04.04.2022 № 31), из которых следует, что указанное смс – сообщение было направлено в рамках смс – рассылки, которая осуществлялась автоматически через комплекс оборудования и программного обеспечения ООО «Стрим» по заказу ПАО «МТС» на основании договора от 10.09.2015 № D150395640.

В соответствии с условиями договора ООО «Стрим» предоставляет ПАО «МТС» услуги доступа к системе, обеспечивающей формирование, планирование рассылки, отправку абонентам/пользователям различных сообщений и управление рассылкой сообщений.

В соответствии с пунктом 2.4 договора формирование текстов сообщений и создание списков телефонных номеров/адресов абонентов/пользователей для отправки/доставки сообщений производится Заказчиком/Клиентом Заказчика в системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации и Правил предоставления доступа к системе.

В соответствии с пунктом 3.3 договора ПАО «МТС» обязано:

-в обязательном порядке получить от абонента/пользователя предварительное согласие (в письменной или иной форме, выраженное посредством совершения абонентом/пользователем действий, однозначно идентифицирующих этого абонента/пользователя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения, оформленное надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации на получение сообщения);

-не рассылать с использованием Системы сообщения абонентам/пользователям без их предварительного согласия;

-не отправлять через Систему спам – сообщения.

Таким образом, ООО «Стрим» выполняет исключительно технические функции по обеспечению работоспособности Системы, не участвует в определении содержания сообщений и перечня получателей/абонентов, которым сообщения направляются и, соответственно, не является в данном случае рекламораспространителем.

Также 06.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Стрим» (исх. от 32 от 04.04.2022) о рассмотрении данного дела в отсутствие представителя ООО «Стрим».

07.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Севентех» (исх. от 06.04.2022 № 1508) о рассмотрении данного дела в отсутствие

представителя ООО «Севентех».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Стрим») надлежащим (публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы», адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, 4, ОГРН 1027700149124, Дата присвоения ОГРН 22.08.2002, ИНН 7740000076, КПП 770901001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 21.04.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 18.05.2022 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ПАО «МТС», ООО «Стрим» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») в вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

16.05.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ПАО «МТС» (исх. № С 02/КТ-Б/48и), из которых следует, что буквенный идентификатор izi-man.ru в соответствии с договором об оказании услуг связи от 24.04.2021 № 163367394113 и дополнительным соглашением от 24.04.2021 № 1 к данному договору присвоен ООО «Гидфинанс».

Согласно условий указанного договора ПАО «МТС» предоставляет ООО «Гидфинанс» услуги «OMNI - Трафик», предполагающие комплекс услуг, оказываемых на базе платформы «МТС OmniChannel», включающую в себя, в том числе, автоматическую передачу смс – сообщений об абонента к пользователю (пункт 1.3 дополнительного соглашения), а также осуществление технической маршрутизации сообщений для абонентов других сетей связи, имеющих соответствующие отношения с иными операторами связи/Партнерами, третьими лицами.

Согласно условий дополнительного соглашения ООО «Гидфинанс» до начала оказания услуг приняло на себя следующие обязательства:

- получить от пользователя (в данном случае абонента 8-951-188-23-58) предварительное согласие на получение сообщений путем регистрации пользователя информационных системах абонента или заказа услуг абонента иным законным образом по усмотрению абонента (пункт 3.3.3 дополнительного соглашения);
- обеспечить наличие согласий от пользователей на получение ими сообщений – рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи, при необходимости получить иные согласия от пользователей, которые требуется оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (пункт 3.3.14 дополнительного соглашения);
- самостоятельно определять содержание сообщений, формировать их текст, определять список пользователей и абонентских номеров для отправки сообщений/маршрутизации (пункт 3.3.17 дополнительного соглашения).

Таким образом, условия договора и дополнительного соглашения и их реализация предполагают, что ПАО «МТС» не осуществляет участия ни в определении

получателя, ни в содержании передаваемой информации, ни времени отправки, ни круга получателей смс – рассылки, обеспечивая только техническую возможность маршрутизации сообщений от оборудования абонента/отправку этих сообщений до оборудования иного оператора связи/партнера/третьих лиц.

18.05.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 в присутствии представителя ПАО «МТС» <...>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ПАО «МТС») надлежащим (ООО «Гидфинанс», адрес: 443004, г. Самара, 6-я (СДТ Дубки тер.) Просека, д. 127, комната 1, ОГРН 1166313147934, Дата присвоения ОГРН 31.10.2016, ИНН 6319212219, КПП 631901001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 18.05.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 02.06.2022 в 09 часов 10 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Гидфинанс», ПАО «МТС» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

01.06.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Гидфинанс» (исх. от 31.05.2022 № 80), из которых следует, что ООО «Гидфинанс» является разработчиком технической платформы, которая позволяет осуществлять рассылки информационных и рекламных сообщений через операторов связи.

Инициатором отправки смс – сообщения 03.12.2021 в 10 часов 03 минуты является ООО «Гидфинанс – Медиа» на основании заключенного с ООО «Гидфинанс» договора от 10.01.2021 № 1 по предоставлению доступа к технической платформе по средствам которой осуществляется передача различного рода информации, путем обзвона IVR и отправки смс – сообщений.

Согласно пункту 1.3 договора ООО «Гидфинанс – Медиа» выделяется личный кабинет с доступом к технической платформе ООО «Гидфинанс» по паролю доступа. При использовании личного кабинета ООО «Гидфинанс – Медиа» выделены имена отправителей, в том числе имя izi-man.ru для передачи различного рода информации.

В соответствии с пунктом 1.2 договора ООО «Гидфинанс – Медиа» самостоятельно определяет сценарий обработки звонков и вид, содержание сообщений, формирует их текст, определяет список абонентов, телефонные номера.

В пункте 3.2 ответственность за наличие согласия абонента лежит на ООО «Гидфинанс – Медиа».

Также из письменных пояснений ООО «Гидфинанс» следует, что абонентский номер <...> внесен в черный список, звонки и смс – сообщения в его адрес не направляются.

02.06.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «Гидфинанс» <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Гидфинанс») надлежащим (ООО «Гидфинанс – Медиа», юридический адрес: 443124, Самарская область, Самара г.о., г. Самара, Промышленный вн.р-н, ул. Ново – Садовая, д. 180, оф. 18, ОГРН 1196313002962, Дата присвоения ОГРН 18.01.2019, ИНН 6316251820, КПП 631901001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 02.06.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 12.07.2022 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Гидфинанс – Медиа», ООО «Гидфинанс» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

12.07.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Гидфинанс – Медиа» (исх. от 11.07.2022 № 34), из которых следует, что абонентский номер <...>, предоставил свои данные на сайте партнера ООО МКК «Центрофинанс Групп» <http://centrofinans.ru/> 25.11.2021 заполнив заявку и дал согласие на обработку персональных данных, в том числе на получение информационно – рекламных рассылок в виде смс – сообщений и звонков.

25.11.2021 ООО МКК «Центрофинанс Групп» передало заявку ООО «ДЕВТЕК». ООО «ДЕВТЕК» в рамках договора об оказании информационных услуг от 01.01.2021 передало заявку и согласие на обработку персональных данных и на получение информационно – рекламных рассылок абоненту <...>.

При заполнении заявки на получение займа на официальном сайте ООО МКК «Центрофинанс Групп» в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» критерием, свидетельствующим о получении оператором согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных, является проставление «галочки», подтверждающей волеизъявление пользователя.

Из письменных пояснений ООО «Гидфинанс – Медиа» также следует, что в настоящее время абонентский номер <...> внесен в «черный список», взаимодействие с указанным абонентом остановлено.

Также 12.07.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Гидфинанс – Медиа» (исх. от 11.07.2022 № 35) о рассмотрении данного дела в отсутствие представителя общества.

12.07.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для привлечения к рассмотрению дела ООО «Центрофинанс Групп» (юридический адрес: 164514, г. Северодвинск, ул. К. Маркса, д. 46, кв. 500, ОГРН 1132932001674, Дата присвоения ОГРН 03.07.2013, ИНН 2902076410, КПП 290201001), ООО «ДЕВТЕК» (юридический адрес: 119313, г. Москва, вн.тер.г. Муниципальный округ Ломоносовский, пр. Ленинский, д. 87, кв. 256, 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 12.07.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 12.08.2022 в 14 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Гидфинанс – Медиа», ООО «ДЕВТЕК», ООО МКК «Центрофинанс Групп» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

12.08.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО МКК «Центрофинанс Групп» (исх. от 10.08.2022), из которых следует, что ООО МКК «Центрофинанс Групп» не является стороной договорных отношений на распространение спорной рекламы. Согласие на обработку персональных данных, а также согласие на получение рекламы было получено на официальном сайте ООО МКК «Центрофинанс Групп» <http://centrofinance.ru> путем заполнения специальной формы и проставления галочек в специальных полях, означающих подписание согласия.

12.08.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила, что в соответствии с пунктом 8.4 договора об оказании информационных услуг от 01.01.2021, заключенного между ООО «Гидфинанс – Медиа» и ООО «ДЕВТЕК», ООО «ДЕВТЕК» гарантирует, что услуги по привлечению Пользователей сети Интернет, оказываются в соответствии с законодательством РФ в целом и соблюдены все положения, закрепленные в законодательстве «О Рекламе». В случае получения ООО «Гидфинанс – Медиа» письменного требования оператора связи, антимонопольных, судебных органов, органов прокуратуры, об отсутствии предварительного согласия абонента, (в адрес которого ООО «ДЕВТЕК» оказывал услуги) ООО «Гидфинанс – Медиа» направляет запрос ООО «ДЕВТЕК» с просьбой предоставить согласие абонента. Пунктом 10.8 договора установлено, что Ответственность за соблюдение законодательства РФ в целом и законодательства «О Рекламе» в частности полностью лежит на ООО «ДЕВТЕК».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Гидфинанс – Медиа») надлежащим (ООО «ДЕВТЕК»), юридический адрес: 119313, г. Москва, вн.тер.г. Муниципальный округ Ломоносовский, пр. Ленинский, д. 87, кв. 256, ОГРН 1197746742302, Дата присвоения ОГРН 20.12.2019, ИНН 7727436160, КПП 772701001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 12.08.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 14.09.2022 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «ДЕВТЕК», ООО «Гидфинанс – Медиа» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

08.09.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЕВТЕК» (исх. от 07.09.2022), из которых следует, что абонентский номер <...> предоставил свои данные и дал согласие на обработку своих данных ООО МКК «Центрофинанс Групп», которое, в свою очередь передало заявку ООО «ДЕВТЕК» по договору от 26.06.2020 № 5/062020.

В соответствии с пунктами 6.3, 6.4 указанного договора ООО МКК «Центрофинанс Групп» обязалось получать согласия пользователей на обработку их персональных данных в целях оказания им информационных услуг в сети Интернет, а также посредством электронной почты, смс, viber сообщений и телефонных звонков, и передавать эти согласия ООО «ДЕВТЕК» вместе с персональными данными пользователя.

Далее ООО «ДЕВТЕК» передало заявку абонента <...> ООО «Гидфинанс – Медиа» по договору от 01.01.2021 в целях исполнения указанного договора.

14.09.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 посредством видеоконференцсвязи при участии генерального директора ООО «ДЕВТЕК» <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотреть дело отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДЕВТЕК»), надлежащим ООО МКК «Центрофинанс Групп» (юридический адрес: 164514, г. Северодвинск, ул. К. Маркса, д. 46, кв. 500, ОГРН 1132932001674, Дата присвоения ОГРН 03.07.2013, ИНН 2902076410, КПП 290201001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 14.09.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 17.10.2022 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО МКК «Центрофинанс Групп», ООО «ДЕВТЕК» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

17.10.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО МКК «Центрофинанс Групп» <...> (доверенность от 12.01.2022).

Рассмотрев материалы дела, в соответствии с пунктом 37 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России объявила перерыв в рассмотрении дела до 24.10.2022 в 14 часов 00 минут. Письмо о дате, времени и месте рассмотрения дела № 042/05/18-129/2022 было направлено в адрес ООО МКК «Центрофинанс Групп» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «покинуло сортировочный центр» имеется в материалах дела).

24.10.2022 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем

уведомлении ООО МКК «Центрофинанс Групп» о дате, времени и месте рассмотрения дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 24.10.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 24.11.2022 в 14 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО МКК «Центрофинанс Групп» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.11.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица исх. от 30.11.2021, вх. от 01.12.2021 № 8126э, вх. от 23.12.2021 № 8739э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <...> без согласия абонента следующего содержания:

03.12.2021 в 10 часов 03 минуты: «Займы от 20000 рублей за 15 минут! lk.izi-mani.ru/qka0t» от абонента izi-mani.ru.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что абонентский номер 8-951-188-23-58 предоставил свои данные и дал согласие на обработку своих данных ООО МКК «Центрофинанс Групп», которое, в свою очередь передало заявку ООО «ДЕВТЕК» по договору от 26.06.2020 № 5/062020.

В соответствии с пунктом 3.1.7 указанного договора ООО МКК «Центрофинанс Групп» несет ответственность в качестве рекламораспространителя согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» перед ООО «ДЕВТЕК».

Пунктом 3.2.4 договора ООО МКК «Центрофинанс Групп» гарантирует, что имеет все права на размещение информации и рекламных материалов в сети Интернет.

Пунктом 7.4 договора установлено, что в случае нарушения ООО МКК «Центрофинанс Групп» законодательства о рекламе, вся ответственность за последствия такого нарушения лежит на ООО МКК «Центрофинанс Групп».

Согласно пункту 7.5 договора ООО МКК «Центрофинанс Групп» несет ответственность перед ООО «ДЕВТЕК» за действия, совершаемые в процессе обработки персональных данных пользователей.

С учетом приведенных условий договора ООО МКК «Центрофинанс Групп» было обязано принять необходимые и достаточные меры для предотвращения доставки рекламы абоненту без его согласия.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что указанное смс – сообщение было передано по цепочке, первоначальным этапом которой является

ООО МКК «Центрофинанс Групп», которое через сайт <http://centrofinance.ru> получает данные абонентов – получателей смс - сообщений.

В данном случае действия ООО МКК «Центрофинанс Групп» являются неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе передачи смс – сообщения конечным абонентам, ООО МКК «Центрофинанс Групп» принимало непосредственное участие в распространении спорной рекламы. Отсутствие ООО МКК «Центрофинанс Групп» в цепочке договорных отношений привело бы к невозможности доставки спорного смс – сообщения абоненту.

Кроме того, отправка спорного смс - сообщения рекламного характера осуществлялась в интересах ООО МКК «Центрофинанс Групп», так как в данном случае объектом рекламирования является предоставление займов. В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ ООО МКК «Центрофинанс Групп» основным видом деятельности общества является «Деятельность микрофинансирования» (ОКВЭД 64.92.7).

В материалы данного дела была представлена копия согласия абонента на получение рекламы посредством смс – сообщений, вместе с тем, Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что в данном случае данные лица, давшего свое согласие на получение рекламы и данные физического лица – заявителя, не совпадают.

Частью 6 статьи 45 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 - ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) установлено, что абонент вправе обратиться к оператору подвижной радиотелефонной связи с требованием о прекращении передачи на его пользовательское оборудование коротких текстовых сообщений с указанием абонентского номера или уникального кода идентификации, которые содержатся в таких сообщениях и от получения которых абонент отказывается, за исключением сообщений, передача которых осуществляется оператором подвижной радиотелефонной связи в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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.

Рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки (часть 1 статьи 44.1 Закона о связи).

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 рекламодателя. 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).

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

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Следовательно, распространение ООО МКК «Центрофинанс Групп» рекламы посредством смс - сообщения 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 частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО МКК «Центрофинанс Групп».

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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу общества с ограниченной ответственностью микрокредитная компания «Центрофинанс Групп» (юридический адрес: 164514, г. Северодвинск, ул. К. Маркса, д. 46, кв. 500, ОГРН 1132932001674, Дата присвоения

ОГРН 03.07.2013, ИНН 2902076410, КПП 290201001), распространенную посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> от абонента izi-man.ru, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обществу с ограниченной ответственностью микрокредитная компания «Центрофинанс Групп» (юридический адрес: 164514, г. Северодвинск, ул. К. Маркса, д. 46, кв. 500, ОГРН 1132932001674, Дата присвоения ОГРН 03.07.2013, ИНН 2902076410, КПП 290201001) 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 «__» ноября 2022 года.

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

Заместитель председателя Комиссии <...>

<...>

Члены Комиссии

<...>