

По списку рассылки

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 068/05/18-139/2023 о нарушении законодательства**

**Российской Федерации о рекламе**

Резолютивная часть решения объявлена «19» сентября 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме «29» сентября 2023 года.

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

председатель Комиссии – руководитель управления Гречишников Е.А.;

члены Комиссии: заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., специалист 1 разряда организационно-финансового отдела Рябова К.С.,

рассмотрев дело № 068/05/18-139/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы посредством направления рекламного смс-сообщения без предварительного согласия,

в отсутствие представителей, ООО «Девтек», ПАО «Ростелеком», ООО «Т2 Мобайл», заявителя <...>, извещенных надлежащим образом,

**УСТАНОВИЛА:**

В Тамбовское УФАС России подано обращение <...> (вх. от 16.01.2023 № 186-ИП/23) о поступлении 13.01.2023 в 18:47 с номера телефона (<...>) на мобильный телефон

заявителя (номер <...>) смс-сообщения следующего содержания: «Кабинет пополнен. 35000Р забери под 0% на сайте <https://0mfo.ru/rmmDj>» без его согласия.

Установлено, что на номер телефона заявителя (номер <...>) вышеуказанное рекламное смс-сообщение поступило от отправителя (номер телефона <...>), относящегося к номерной емкости ООО «Т2 Мобайл» (108811, г. Москва, Киевское шоссе, 22-й (п. Московский), домовладение 6, стр. 1, этаж 5, комн. 33, ОГРН: 1137746610088, Дата присвоения ОГРН: 18.07.2013, ИНН: 7743895280, КПП: 775101001).

06.03.2023 в отношении ООО «Т2 Мобайл» возбуждено настоящее дело.

Письмом (исх. от 07.04.2023 № 2000.25/4694-23, вх. от 07.04.2023 № 2059-ЭП/23) ООО «Т2 Мобайл» сообщило, что номер телефона (<...>) входит в ресурс ПАО «Ростелеком».

Определением от 12.04.2023 ПАО «Ростелеком» привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ООО «Т2 Мобайл» привлечено к участию в деле в качестве заинтересованного лица.

Письмом от 10.05.2023 № 0320/05/2283/23 (вх. от 11.05.2023 № 2749-ЭП/23) ПАО «Ростелеком» сообщило, что абонентом подвижной телефонной связи (<...>) оператора связи — ПАО «Ростелеком» на момент отправления 13 января 2023 года смс-сообщения рекламного характера являлся индивидуальный предприниматель <...>, с которой был заключен договор об оказании услуг подвижной связи № 7588852.

Определением по делу № 068/05/18-139/2023 (исх. № СМ/1846/23 от 16.05.2023) ИП <...> привлечена к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

Письмом ИП <...> (вх. от 14.06.2023 № 3645-ЭП/23) сообщила, что между ней и ООО «Девтек» (ИНН 7727436160, ОГРН 1197746742302, 119313, город Москва, Ленинский пр-кт, д. 87, кв. 256) заключен договор № 186 от 11.03.2021 согласно которому Исполнитель — ИП <...>. предоставляет техническую возможность для рассылки смс-сообщений, а Заказчик - ООО «Девтек» является рекламодателем и несет полную ответственность за соблюдение законодательства РФ о рекламе. Так же предприниматель сообщила, что указанное сообщение было отправлено ООО «Девтек».

Определением по делу № 068/05/18-139/2023 (исх. № КМ/2930/23 от 17.07.2023) ООО «Девтек» (ИНН 7727436160, ОГРН 1197746742302, 119313, город Москва, Ленинский пр-кт, д. 87, кв. 256) привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства и у общества запрошены документы, связанные с распространением рассматриваемой рекламы.

Письмом (вх. от 16.08.2023 № 5066-ЭП/23) ООО «Девтек» сообщило, что абонент номера <...> предоставил свои данные 15.12.2023 г., на сайте <https://mikrozaymi24.ru/> и дал согласие на обработку своих данных ИП <...>. ИП <...> передал эту заявку в ООО «Апипрофит», далее она была передана ИП <...>., который передал ее в ООО «Девтек» для коммуникации с пользователем с целью,

заявленной в согласии на обработку персональных данных.

Успешная регистрация на сайте <https://mikrozaymi24.ru/> с целью получения услуги по подбору кредитных продуктов невозможна без предоставления согласия с условиями публичной оферты, согласия на обработку персональных данных и т.д., которое выражается в проставлении отметки в соответствующем разделе. Информация о зарегистрированном пользователе была передана в соответствии с предоставленным согласием на обработку персональных данных.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой признается 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемая информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей как к ООО «Девтек», так и к его продуктам (финансовым услугам), сведения об услугах Общества, указанные в смс-сообщении, носят обобщенный характер.

В соответствии с частью 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или номер телефона поступило соответствующее рекламное аудиосообщение.

Тамбовским УФАС России установлено, что при прохождении по ссылке (<https://mikrozaym24.ru/>) открывается Интернет-сайт «Микрозайм24.Быстро.Онлайн», на главной странице сайта расположено окошко для заполнения заявки на оформление займа, где можно выбрать сумму займа от 1 тысячи рублей до 100 тысяч рублей, ниже расположена активная клавиша «оформить заявку», но для того, чтобы нажать эту клавишу необходимо поставить галочку о том, что «Мне исполнилось 18 лет, я не являюсь получателем президентских выплат на детей, согласен с договором публичной оферты и даю согласие на обработку персональных данных, получение рекламных материалов, ознакомлен с «тарифными планами», таким образом дать согласие на все вышеперечисленные манипуляции.

С учетом изложенного, у потребителя отсутствует возможность предоставить согласие на обработку персональных данных без представления согласия на рассылку рекламы, что прямо указывает на недобровольный характер представления такого согласия.

Далее необходимо ввести данные (ФИО, e-mail, номер телефона, дата рождения) и проставить галочки о том, что «Принимаю вышеперечисленное соглашение об обработке, хранении и использовании данных» и «Мне исполнилось 18 лет, я не являюсь получателем президентских выплат на детей, согласен с договором публичной оферты и даю согласие на обработку персональных данных, получение рекламных материалов, ознакомлен с «тарифными планами».

При этом, механика верификации достоверности указанного номера (проверочный смс-код и т.п.) сайтом не предусмотрена.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

С учетом изложенного, ссылки ООО «Девтек» на надлежащее получение согласия абонента подлежат отклонению, поскольку, во-первых, оно получено под условием оказания услуг (т.е. предоставлено недобровольно), а, во-вторых, у Общества отсутствуют какие-либо доказательства, что телефонный номер указан лицом, имеющим к нему отношение.

Иными словами, отсутствуют доказательства того, что ООО «Девтек» проявило

должную заботливость и осмотрительность при определении списка рассылки своей рекламной информации, что лишает Общество права ссылаться на отсутствие вины в нарушении.

Комиссией установлено, что владельцем (номера телефона <...>) является <...> Подтверждение наличия у рекламораспространителя согласия <...> на распространение в его адрес рекламы, не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что указанное аудиосообщение направлено абоненту без его согласия, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Также следует отметить, что, исходя из содержания рассматриваемой рекламной информации: «35000Р забери под 0%» объектом рекламирования является финансовая услуга.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

В соответствии с пунктом 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации наименование юридического лица в обязательном порядке должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги, следовательно, нарушает часть 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием 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.

Согласно пункту 25 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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.).

Таким образом, к условиям, определяющим полную стоимость кредита, могут быть отнесены: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых, а при применении беспроцентной ставки -

порядок ее получения.

Рассматриваемая реклама не содержит информации о сроках, предоставляемого кредита, о размере процентной ставки в процентах годовых, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита.

Таким образом, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям, установленных частью 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 28 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и пояснений, в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Девтек».

Доказательства прекращения нарушения в материалах дела отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-48 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «*Кабинет пополнен. 35000Р заведи под 0% на сайте <https://0mfo.ru/rmmDj>*», поступившую 13.01.2023 в 18:47 с номера телефона (<...>) на мобильный телефон заявителя (номер <...>), поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18, части 1.3 статьи 28 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Девтек» предписание об устранении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении рекламодателя ООО «Девтек».

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

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии Н.В. Попова

К.С. Рябова

Исп.Рябова К.С.

тел.8-4752-72-93-54, 068-112

