

Решение по делу № 045/05/18-134/2022

Резолютивная часть решения оглашена «27» сентября 2022 года г. Курган

Решение в полном объеме изготовлено «11» октября 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела № 045/05/18-134/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя — начальник отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,

члены Комиссии: <...> - старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области, <...> – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,

рассмотрев дело № 045/05/18-134/2022, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

при участии в заседании:

от заявителя: явки нет, извещен надлежащим образом,

от лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (онлайн): <...>, паспорт, доверенность № 66/21р от 26.11.2021,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) поступило заявление <...>, перенаправленное Управлением Роскомнадзора по Курганской области (вх. № ЭП-2628 от 01.07.2022), ФАС России (вх. № ЭП-2707 от 07.07.2022), согласно которому на его абонентский номер <...> осуществлена рассылка смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента.

К заявлению приложены скриншоты (также в материалах дела имеется видеозапись) с экрана телефона заявителя, согласно которым с буквенного номера <...>:

- 03.10.2021 в 00:46 получено смс-сообщение следующего содержания: «Осталось немного! Оформи заявку и получи до 5000р. За 4 минуты zaymer.ru ООО МФК «Займер».

- 30.05.2022 в 02:01 получено смс-сообщение следующего содержания: «Более 1 миллиона клиентов — получите деньги на <https://www.zaymer.ru/link/W1mpBrUopDPJn> Попробуйте и Вы быстрый займ на честных условиях! ООО МФК «Займер».

- 20.06.2022 в 10.07 получено смс-сообщение следующего содержания: «Робот Займер скучает по Вам! Рассмотрим заявку быстро на <https://www.zaymer.ru/link/vW5eJKivXWbOm> ООО МФК «Займер».

- 20.06.2022 в 10.07 получено смс-сообщение следующего содержания: «Возвращайтесь скорее! Ведь Вам доступен выгодный займ на <https://www.zaymer.ru/link/Pn7OPVU5JglWa> ООО МФК «Займер».

Заявитель указывает, что согласия на распространение указанной рекламы не давал, на сайтах для получения займов не регистрировался.

ФАС России письмом от 08.07.2022 № 08/65597/22 наделило Курганское УФАС России полномочиями по рассмотрению заявления <...>

От Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовая компания «Займер» поступили объяснения от 22.09.2022 исх. № А839/22, согласно которым на сайте общества www.zaymer.ru прошел регистрацию <...>, указав номер <...>, дал свое согласие на получение рекламы. Просит производство по делу прекратить.

Заявитель явку не обеспечил, извещен о месте и времени заседания комиссии надлежащим образом.

Представитель Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовая компания «Займер» ранее изложенные доводы поддержал. Указал, что отсутствуют основания для повторного привлечения к административной ответственности с учетом решения Курганского УФАС России от 16.03.2022 и постановления от 19.04.2022.

Комиссия, заслушав доводы лица, участвующего в деле, исследовав письменные доказательства приходит к следующему.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), под рекламой понимается 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.

Информация, содержащаяся в перечисленных смс-сообщениях, в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

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.

Согласно сведениям Публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (вх. № ЭП-3042 от 01.08.2022) абонентский номер <...> выделен <...> на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 12431484 от 24.01.2005.

Согласно объяснениям Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовая компания «Займер» (вх. № ЭП-3101 от 04.08.2022) буквенный номер <...> используется Обществом при автоматической рассылке сообщений. Указывает, что 30.05.2022 в 02:01, 20.06.2022 в 12:07 сообщения на номер заявителя не направляло. Согласия <...> на распространение рекламы посредством смс-сообщений на номер <...> у Общества отсутствует.

Курганским УФАС России установлено, что смс-сообщения с буквенного номера <...> были направлены на номер заявителя в следующее время:

- 02.10.2021 в 22:45 направлено, 03.10.2021 в 00:46 получено смс-сообщение следующего содержания: «Осталось немного! Оформите заявку и получите до 5000р. За 4 минуты zaymer.ru ООО МФК «Займер».

- 04.10.2021 в 10:09 направлено, 30.05.2022 в 02:01 получено смс-сообщение следующего содержания: «Более 1 миллиона клиентов — получите деньги на <https://www.zaymer.ru/link/W1mpBrUopDPJh> Попробуйте и Вы быстрый займ на честных условиях! ООО МФК «Займер».

- 06.10.2021 в 09:58 направлено, 20.06.2022 в 10:07 получено смс-сообщение следующего содержания: «Робот Займер скучает по Вам! Рассмотрим заявку быстро на <https://www.zaymer.ru/link/vW5eJKivXWbOm> ООО МФК «Займер».

- 13.10.2021 в 09:51 отправлено, 20.06.2022 в 10:07 получено смс-сообщение следующего содержания: «Возвращайтесь скорее! Ведь Вам доступен выгодный займ на <https://www.zaymer.ru/link/Pn7OPVU5JglWa> ООО МФК «Займер».

Решением по делу № 045/05/18-37/2021 от 21.03.2022 (резольтивная часть объявлена 16.03.2022) Курганское УФАС России реклама, распространенная посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения, направленного с буквенного номера <...> 03.10.2021 в 00:45 на номер Заявителя следующего содержания: «Осталось немного! Оформите заявку и получите до 5000р. за 4 минуты zaymer.ru ООО МФК «Займер», признана ненадлежащей, поскольку она содержит нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе (пункт 1 решения).

Также решением по делу № 045/05/18-37/2021 от 21.03.2022 установлено, что у ООО МФК «Займер» отсутствует согласие <...> на распространение рекламы.

Указанные выводы подтверждаются также решением Арбитражного суда Курганской области от 07.09.2022 по делу № А34-8117/2022.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», указано, что поскольку Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, то следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Сам факт оформления договора потребительского займа и получения суммы займа на сайте ООО МФК «Займер» не подтверждает согласие на получение рекламы, поскольку отражает волеизъявление абонента (или лица, действующего в его интересах) исключительно на оформление заявки для получения потребительского займа, при этом согласие на получение рекламы и порядок оформления заказа на сайте вынуждает его (осознанно либо неосознанно) согласиться на получение смс-сообщений рекламного характера в целях осуществления заказа желаемой услуги.

Нахождение оформления заказа услуги по предоставлению займа в прямой зависимости от дачи согласия на получение рекламы не позволяет расценивать совершение лицом действий в рамках алгоритма по подаче заявки на получение товара (услуги) как дачу им своего согласия на получение рекламной рассылки, так как не соответствует его фактическому волеизъявлению.

Данное обстоятельство не позволяет признать дачу согласия на получение рекламы описанным выше способом в качестве добровольного волеизъявления.

У абонента отсутствует возможность отказаться от получения рекламы непосредственно до регистрации, что прямо противоречит самой цели установленного частью 1 статьи 18 Закона о рекламе правила предварительного получения согласия абонента, и нарушает его право на возможность не соглашаться на распространение на его телефон рекламы.

Более того, согласие на получение рекламы получено гражданином <...>, не являющимся владельцем номера, на который была направлена рекламная информация.

Согласно решению Арбитражного суда Курганской области от 07.09.2022 по делу № А34-8117/2022 по сведениям УМВД России по Курганской области <...> зарегистрированным по месту жительства либо по месту пребывания, снятым с регистрационного учета, а также документированным паспортом гражданина РФ (в т.ч. заграничным) не значится.

Также, согласно адресной справке <...> зарегистрированным либо снятым с регистрационного учета по месту жительства (пребывания) не значится. Распространение рекламы в данном случае связано с интересами ООО МФК «Займер», но при этом не должно нарушать права абонента на добровольное

получение информации, а также создавать неудобства, связанные с поиском возможности отказаться от получения навязанной, вопреки воли, рекламы и совершением каких-либо дополнительных действий для отказа.

При таких обстоятельствах, в действиях Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовая компания «Займер» (ОГРН: 1134205019189, ИНН: 4205271785) по направлению с буквенного номера <...> на абонентский номер <...> <...> смс-сообщений 04.10.2021 в 10:09 следующего содержания: «Более 1 миллиона клиентов — получите деньги на <https://www.zaymer.ru/link/W1mpBrUopDPJn> Попробуйте и Вы быстрый займ на честных условиях! ООО МФК «Займер», 06.10.2021 в 09:58 следующего содержания: «Робот Займер скучает по Вам! Рассмотрим заявку быстро на <https://www.zaymer.ru/link/vW5eJKivXWbOm> ООО МФК «Займер», 13.10.2021 в 09:51 следующего содержания: «Возвращайтесь скорее! Ведь Вам доступен выгодный займ на <https://www.zaymer.ru/link/Pn7OPVU5JglWa> ООО МФК «Займер» содержится нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В связи с тем, что в материалах дела отсутствуют информация и документы, подтверждающие, что ненадлежащая реклама в настоящее время продолжает распространяться, комиссия решила предписание об устранении нарушения Закона о рекламе не выдавать.

Руководствуясь пунктом 2 частью 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона 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 РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу, направленную посредством смс-сообщений с буквенного номера <...> на абонентский номер <...> <...> 04.10.2021 в 10:09 следующего содержания: «Более 1 миллиона клиентов — получите деньги на <https://www.zaymer.ru/link/W1mpBrUopDPJn> Попробуйте и Вы быстрый займ на честных условиях! ООО МФК «Займер», 06.10.2021 в 09:58 следующего содержания: «Робот Займер скучает по Вам! Рассмотрим заявку быстро на <https://www.zaymer.ru/link/vW5eJKivXWbOm> ООО МФК «Займер», 13.10.2021 в 09:51 следующего содержания: «Возвращайтесь скорее! Ведь Вам доступен выгодный займ на <https://www.zaymer.ru/link/Pn7OPVU5JglWa> ООО МФК «Займер» ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе..

2. Предписание ООО МФК «Займер» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Российской Федерации.