

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/18-97/2023 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена «15» марта 2023 года.

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

г. Тамбов

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

члены Комиссии – заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Елизарова М.С.,

рассмотрев дело № 068/05/18-97/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы посредством направления рекламного аудиосообщения без предварительного согласия,

в присутствии представителя по доверенности от 09.02.2023 ООО МФК «КарМани» - <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России подано обращение <...> (вх. от 20.01.2023 № 275-ИП/23) о поступлении 18.01.2023 в 10:10 с номера телефона (+<...>) на мобильный телефон заявителя (номер +<...>) аудиосообщения следующего содержания: «– Здравствуйте, это финансовая компания «КарМани» получите до 100 тысяч рублей без справок всего лишь за час, нажмите 1 если интересно. При наличии машины шанс одобрения выше, если у Вас есть автомобиль нажмите 1, если нет нажмите 2. – Здравствуйте. – Здравствуйте. Вот Вы мне звонили. – Меня зовут Лидия, компания... – Вы меня слышите? Вот Вы мне звоните на счет кредитов? Да! –Я слушаю Вас. – Я номер подключил побольше года назад и мне звонит какая-то Наталия Николаевна на счет кредитов, в последнее время очень часто стали звонить. А у номера владелец другой. Пожалуйста, не звоните на этот номер. –Не спешите отказываться, возможно у Вас есть какие-то цели или планы для реализации, которых Вам могли бы деньги понадобиться? ...» без его согласия.

Установлено, что на номер телефона заявителя (номер +<...>) вышеуказанное рекламное аудиосообщение поступило от отправителя (номер телефона +<...>) выделенного ООО «Т2 Мобайл».

Лицом, в чьих интересах распространяется рассматриваемая реклама, является ООО МФК «КарМани» (119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9, стр. 2, пом. 1, ОГРН: 1107746915781, ИНН: 7730634468, КПП: 770401001).

16.02.2023 в отношении ООО МФК «КарМани» возбуждено настоящее дело.

Письмом от 03.03.2023 № КМ-05-3525/23 (вх. от 06.03.2023 № 1278-ЭП/23) ООО МФК «КаМани» сообщило, что телефонный номер +<...> передан Обществу от контрагента ООО «Кредитфик» на основании договора № 100/01122022 от 30.12.2022 на основании которого ООО «Кредитфик» гарантирует наличие согласия от абонента (номер +<...>).

ООО «Кредитфик» были представлены в адрес Общества документы о согласии абонента (номер +<...>), полученные от контрагента ИП <...>

Телефонный номер +<...> был заявлен абонентом <...> в качестве контактного, в том числе для заключения договора потребительского займа и продвижения рекламных услуг.

Абонент <...> заполнила заявку на сайте (<https://mikrozaymi24.ru/>), после чего заявка была сформирована и подписана.

Таким образом, абонент (<...>) предоставил согласие на обработку персональных данных и их передачу третьим лицам в целях оформления (получения) кредита.

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 МФК «КарМани», так и к его продуктам (финансовым услугам), сведения об услугах Общества, указанные в аудиосообщении, 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель 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 смс-сообщение.

Тамбовским УФАС России установлено, что, пройдя по ссылке (<https://mikrozaymi24.ru/>) открывается интернет-сайт «Микрозайм24.Быстро.Онлайн». На главной странице сайта расположено окошко для заполнения заявки на оформление займа, где можно выбрать сумму от 1 тысячи рублей до 100 тысяч рублей. Ниже расположена активная клавиша «оформить займ», 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 возможность обработки 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 «КарМани» 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 «КарМани» проявило должную заботливость и осмотрительности 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 рекламодателя согласия <...> на распространение в его адрес рекламы, не представлено.

На основании изложенного, Комиссией установлено, 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: *«получите до 100 тысяч рублей без справок всего лишь за час»* объектом рекламирования является финансовая услуга.

В соответствии с частью 3 статьи 28 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.

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.

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

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

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.

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

Доказательства прекращения нарушения материалов 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: *«–Здравствуйте, это финансовая компания «КарМани» получите до 100 тысяч рублей без справок всего лишь за час, нажмите 1 если интересно. При наличии машины шанс одобрения выше, если у Вас есть автомобиль нажмите 1, если нет нажмите 2. – Здравствуйте. – Здравствуйте. Вот Вы мне звонили. – Меня зовут Лидия, компания...-Вы меня слышите? Вот Вы мне звоните на счет кредитов? Да! –Я слушаю Вас. – Я номер подключил побольше года назад и мне звонит какая-то Наталия Николаевна на счет кредитов, в последнее время очень часто стали звонить. А у номера владелец другой. Пожалуйста, не звоните на этот номер. – Не спешите отказываться, возможно у Вас есть какие-то цели или планы для реализации, которых Вам могли бы деньги понадобиться? ...»*, поступившую 18.01.2023 в 10:10 с номера телефона (+<...>) на мобильный телефон заявителя (номер +<...>), поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО МФК «КарМани» предписание о прекращении 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.

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

Председатель Комиссии

К.И. Мурзин

Члены Комиссии Н.В. Попова

М.С. Елизарова

Исп.Елизарова М.С.

тел.(4752) 72-93-54 вн.068-112

2023-1301