

ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ»

проспект Им 50 Лет Октября, д. 132,
корп. А, г.Саратов, 410052

Ф.

РЕШЕНИЕ

по делу №010/05/18-683/2021

16 марта 2022 года
Петрозаводск

Г.

Резолютивная часть решения оглашена 01 марта 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 16 марта 2022 года

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

- заместитель руководителя Карельского УФАС России, председатель комиссии;
- начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии;

-ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии,

рассмотрев дело №010/05/18-683/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью микрокредитная компания «ВСЕГДАЗАЕМ» (ОГРН 1206400010717, ИНН 6453163773, дата регистрации – 30.06.2020, адрес – 410052, г.Саратов, пр-кт им. 50 Лет Октября, д. 132А, офис 43В, далее – ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, в отсутствие заявителя, представителя ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило заявление от 06.09.2021 (вх. №4216) Ф. (далее – заявитель) по факту получения 09.08.2021 в 12 часов 01 минуту от абонента «МККVЗАЕМ.R» на его абонентский номер без письменного согласия рекламы следующего содержания: *«Заявка одобрена! Зайдите на VsegdaZaem.ru, пароль от кабинета: 781925»* (далее - SMS-рассылка).

В качестве подтверждения получения нежелательной рекламы к заявлению приложен скриншот страницы экрана телефона с текстом рассылки.

Вместе с тем в ходе рассмотрения заявления установлено, что в сети Интернет на сайте VsegdaZaem.ru под брендом «ВсегдаЗаём Всегда выучаем!» микрофинансовую деятельность осуществляет ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ».

Проанализировав нормативно-правовую базу в области рекламного законодательства, установлено следующее.

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О рекламе» его целями являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов

добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В статье 3 ФЗ «О рекламе» определены основные понятия. Так, реклама - это 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно разъяснениям ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ФЗ «О рекламе».

Информация, распространенная на выделенный заявителю телефонный номер, подпадает под определение, данное в статье 3 ФЗ «О рекламе», так как распространяется посредством подвижной радиотелефонной связи, адресована неопределенному кругу лиц, то есть не персонифицирована и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования,

формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования в данном случае являются ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» и оказываемые им финансовые услуги.

В соответствии с частью 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 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.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ указал, что 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 адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Ввиду того, что Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем 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.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В силу статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламодателей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 №126-

ФЗ «О связи» (далее – 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.

Согласно части 1 статьи 44.1 ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) 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. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Отвечая на запрос Карельского УФАС России от 14.09.2021 №03-01/123/3145 Петрозаводский филиал АО «Теле2-Санкт-Петербург» в письме от 27.09.2021 №2000.14/7954-21 (вх. от 28.09.2021 №4585) пояснил, что отправка SMS-сообщения осуществлена ООО «СМС-центр» на основании заключенного между АО «Теле2-Санкт-Петербург» и ООО «СМС-центр» договора от 01.06.2015 №224/SMS-BULK. Кроме того, оператор связи подтвердил поступление 09.08.2021 года в 12 часов 01 минуту SMS-сообщения от отправителя «MKKVZAEM.R».

В свою очередь ООО «СМС-центр», в ответ на запрос от 29.09.2021 №03-01/123/3320 , в письме от 08.10.2021 №10/08-К (вх. от 11.10.2021 №4804) сообщило, что рассылка вышеуказанного SMS-сообщения осуществлялась ООО «СМС.РУ», в рамках заключенного договора от 27.09.2018 №400803 (далее – договор), согласно которому ООО «СМС-центр» оказывает услуги ООО «СМС.РУ» по предоставлению технического доступа к сервису SMSC.RU для самостоятельной передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных (SMPP, SMPT, HTTP, SOAP).

Согласно подпункту 3.2.3 пункта 3.2 договора Заказчик обязан в обязательном порядке получить от абонента или адресата согласие на получение сообщений, выраженное посредством совершения ими действий, однозначно идентифицирующих этого абонента или адресата и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщений, в форме, которая может быть предъявлена оператору связи в качестве доказательства наличия такого согласия.

Исходя из полученной в ходе рассмотрения заявления информации, рекламодателем, ответственным за распространением рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи, являлось ООО «СМС.РУ».

С учетом изложенного, в связи с ограниченными сроками рассмотрения заявлений о нарушении законодательства о рекламе, определением от

08.11.2021 «О возбуждении дела №010/05/18-683/2021 и назначении дела к рассмотрению» в отношении ООО «СМС.РУ» было возбуждено настоящее дело о нарушении законодательства о рекламе и назначено к рассмотрению на 08.12.2021 в 15 часов 00 минут; в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых в ходе настоящего дела обстоятельствах, привлечено ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ».

Письмом от 10.11.2021 №68 (вх. от 15.11.2021 №5375) ООО «СМС.РУ», отвечая на запрос Карельского УФАС от 26.10.2021 №03-01/123/3686, сообщило, что распространение вышеуказанного SMS-сообщения осуществлялось ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» (ИНН 6453163773; ОГРН 1206400010717410052) через клиентский доступ №161996 путем акцепта Договора-оферты (далее-Договор), размещенного на сайте в сети Интернет по адресу <https://sms.ru/oferta>, т.е. ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» инициировало заключение Договора путем направления заявки на официальном сайте ООО «СМС.РУ» в сети Интернет (<https://sms.ru/>).

В соответствии с пунктом 1.1. Договора ООО «СМС.РУ» оказывает за плату ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» услуги по обеспечению доступа к системе, обеспечивающей формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщения.

С письмом от 30.11.2021 №1001645316377330112021 (вх. №5663) ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» представило пояснения по рассматриваемому делу, из которых следует, что в отношении Ф. какая-либо информация в базе данных компании отсутствует. Однако, при проверке абонентского номера установлено, что в базе данных компании содержатся сведения о регистрации личного кабинета с использованием указанного абонентского номера телефона на имя гражданина Ф. 02.04.1972 года рождения, который 09.08.2021 обратился в ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» посредством сети Интернет на сайте компании с целью получения микрозайма, начал процедуру заполнения заявки. На стадии оформления заявки клиенту на указанный им при регистрации личного кабинета номер телефона было направлено информационное SMS-сообщение с текстом: «Заявка одобрена! Зайдите на сайт VsegdaZaem.ru, пароль от ЛК 781925» (скриншот в приложении).

Вместе с тем по независящим от компании обстоятельствам клиент не завершил оформление заявки на предоставление займа, в связи с чем заявление на предоставление микрозайма оформлено не было. ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» поясняет, что в настоящее время у клиента создан личный кабинет, который содержит сведения о заявителе, номере мобильного телефона, адресе электронной почты, а также ожидаемой суммы займа.

Заявитель посредством постановки знака в соответствующем поле интерфейса на сайте компании выразил желание оформить заявку на предоставление микрозайма, а также дал свое согласие на получение информационных сообщений от ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ»», в связи с чем

программой было сгенерировано рассматриваемое SMS-сообщение.

Договор о предоставлении микрозайма, а также какие-либо иные договоры с заявителем не заключались.

ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» сообщает, что в настоящее время данные заявителя не обрабатываются, доступ в личный кабинет заблокирован.

В связи с установленным фактом заключения Договора между ООО «СМС.РУ» и ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», определением от 08.12.2021 «Об отложении рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе №010/05/18-683/2021 и продлении срока его рассмотрения» произведена замена лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с ООО «СМС.РУ» на ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», рассмотрение дела назначено на 03.02.2022 в 15 часов 00 минут. В соответствии с определением от 08.12.2021 дополнительные документы (сведения) надлежало представить ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» и заявителю.

С письмом от 24.12.2021 №1123645316377324122021 (вх. от 24.12.2021 №6152) ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» представило письменные пояснения в соответствии с определением от 08.12.2021, по смыслу и содержанию, аналогичные письменным пояснениям, ранее представленным в материалы дела №010/05/18-683/2021 с письмом от 30.11.2021 №1001645316377330112021.

В свою очередь заявитель во исполнение определения от 08.12.2021 представил копию паспорта, в котором отражены следующие данные: Ф., года рождения, а также указал, что адрес электронной им не регистрировался, однако, не представил пояснения относительно довода ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» об оформлении 09.08.2021 заявки на получение микрозайма.

Следует отметить, что 04.02.2022 должностным лицом Карельского УФАС России были произведены действия по заполнению заявки на сайте VsegdaZaem.ru. Так, заполнение заявки начинается с заполнения поля «Персональные данные»: фамилия, имя, отчество, номер телефона, электронная почта, согласие на получение информационных SMS-сообщений, подтверждение ознакомления и согласия на обработку персональных данных. После совершения указанных действий на номер телефона приходит SMS-сообщение: «МКК ВсегдаЗаем: код подтверждения – 3311», а также SMS-сообщение «ООО МКК «ВсегдаЗаем» Ваш логин (номер телефона), пароль – 870162»

После введения кода и нажатия на кнопку «Продолжить» открывается следующее поле «Паспортные данные»: пол, дата рождения, место рождения, серия, номер дата выдачи, код подразделения, кем выдан, адрес регистрации, адрес проживания (все данные обязательны к заполнению).

Таким образом, для получения SMS-сообщения с информацией об одобрении займа недостаточно внесения сведений о фамилии, имени, отчестве, номере телефона, адресе электронной почты, поскольку заполнение заявки предполагает внесение иных персональных данных.

Проанализировав полученные документы и сведения, Комиссия констатировала, что у антимонопольного органа отсутствуют основания для признания данного сообщения информационным, поскольку в нем помимо информации об одобрении заявки и пароля от личного кабинета содержится призыв «Зайди на VsegdaZaem.ru», направленный на привлечение внимания к сайту и размещенной на нем информации. Кроме того, не подтвержден факт подачи заявки именно заявителем, поскольку ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» предоставляет сведения о совершении действий по подаче заявки гражданином Ф. 02.04.1972 года рождения, отчество и дата рождения которого, не соответствуют данным заявителя.

С учетом изложенного, с целью соблюдения прав заявителя и ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» на предоставление документов по настоящему делу, Комиссия отложила рассмотрение дела.

Определением от 03.02.2022 «О продлении и отложении рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе №010/05/18-683/2022 и продлении срока его рассмотрения» рассмотрение дела назначено на 16 часов 00 минут 01.03.2022. В соответствии с определением дополнительные документы (сведения) надлежало представить ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» и Ф.

Во исполнение определения в письме от 08.02.2022 Ф. сообщил, что никогда не оставлял заявок в микрокредитных организациях, в том числе на сайте *VsegdaZaem.ru* в сети Интернет.

В свою очередь ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» в письме от 22.02.2022 №0906645316377322022022 (вх. №823) указало, что, по мнению общества, рассматриваемое SMS-сообщение является информационным, поскольку содержит в себе код подтверждения доступа в личный кабинет заявителя на сайте *VsegdaZaem.ru*. При этом фраза: «Зайдите на *VsegdaZaem.ru*», содержащаяся в SMS-сообщении с кодом подтверждения доступа в личный кабинет, не является и не может быть расценена как призыв на привлечение к сайту ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», так как несет в себе информацию о факте создания личного кабинета по заявке клиента, который уже посетил данный сайт с целью создания личного кабинета для оформления и подачи заявки на получение микрозайма.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

Изучив имеющиеся в материалах рекламного дела документы и сведения, Комиссия полагает необходимым отметить следующее.

Из письма ФАС России от 11.11.2019 года №ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» следует, что согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» подтвердило, что в базе данных общества отсутствует информация по Ф.

При этом в качестве подтверждения согласия абонента с телефонным номером ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» предоставило сведения о регистрации личного кабинета им на имя гражданина Ф. (год рождения: 02.04.1972, место рождения: г.Петрозаводск, дата выдачи паспорта: 01.01.2005), который 09.08.2021 обратился в ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» посредством сети Интернет на сайте компании с целью получения микрозайма, начал процедуру заполнения заявки. Вместе с тем абонент посредством постановки знака в соответствующем поле дал свое согласие на получение информационных сообщений от ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», в связи с чем программой было сгенерировано рассматриваемое смс-сообщение.

Однако, в представленных ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» сведениях адрес электронной почты, паспортные данные (отчество, дата рождения, дата выдачи) не совпадают с аналогичными данными, принадлежащими заявителю. Кроме того, в письме от 08.02.2022 Ф. сообщил, что никогда не оставлял заявок в микрокредитных организациях.

Учитывая изложенное, в данном случае не предоставляется возможным однозначно подтвердить факт регистрации, равно как и то, что выражено согласие на получение рекламы, а также идентифицировать лицо, якобы осуществляющее регистрацию. Доводы, заявленные ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», о том, что SMS-сообщение носит информационный характер и не направлено на привлечение к сайту общества, подлежат отклонению.

Таким образом, рассматриваемое SMS-сообщение с рекламой направлено заявителю отправителем под буквенным обозначением «МККVЗАЕМ.R» в отсутствие надлежащего согласия на получение, что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем следует признать ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», как лицо, осуществившее распространение рекламы, с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Вместе с тем комиссией Карельского УФАС России установлено, что на дату вынесения настоящего решения факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет места, соответственно, выдача предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в рассматриваемом случае нецелесообразна.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, пунктом 7 части 2 статьи 33, части 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922) Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: *«Заявка одобрена! Зайдите на VsegdaZaem.ru, пароль от кабинета: 781925»*, распространенную 09.08.2021 в 12 часов 01 минуту посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-рассылки на абонентский номер заявителя, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»; действия ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ», нарушающими часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО МКК «ВСЕГДАЗАЕМ» (ОГРН 1206400010717, ИНН 6453163773) не выдавать в связи с прекращением распространения рассматриваемой рекламы.

3. Направить материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии _____

Члены комиссии _____

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.