

Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми

РЕШЕНИЕ

31 декабря 2020 года

(изготовление решения в полном
объеме)

23 декабря 2020 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/10691

г. Сыктывкар

ООО МФК «ЦФП»

Кржижановского ул.,
д. 29, корп. 5, пом. I,
ком. 10, г. Москва, 117218

<...>

<...>

(по адресу)

ООО «ИНТЕЛЛИН»

Научный проезд,
д. 19, пом. 26,
г. Москва, 117246

<...>

«Мобильные

ПАО

ТелеСистемы»

Марксистская ул., д. 4,
г. Москва, 109147

<...>

ООО «СМС-центр»

12,

Пресненская наб., д.

офис А35,

г. Москва, 123112

<...>

ПАО "ВымпелКом"

8 Марта ул., д. 10, стр. 14,

г. Москва, 127083

<...>

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>;

рассмотрев дело № 011/05/18-638/2020, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью микрофинансовая компания «Центр Финансовой Поддержки» (далее – ООО МФК «ЦФП») по факту распространения 20.08.2020 в 15 часов 22 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения на абонентский номер заявителя <...> от отправителя VIVADENGI рекламы следующего содержания: «Poluchite do 40 000 rub. na 12 mes. po stavke ot 0,2% v den! AKCIA - zaum bez procentov! Skolko vzyal – stolko i otdal! Tel: ООО МФК СФР» (далее - рассматриваемая реклама), с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» - <...>, действующего на основании доверенности № <...> от <...>;

в отсутствие:

- заявителя, ООО МФК «ЦФП», ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ООО «ИНТЕЛЛИН», ООО «СМС-центр», надлежащим образом извещённых о

времени и месте рассмотрения дела;

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 24.08.2020 (вх. № Б-244 от 24.08.2020) о распространении 20.08.2020 в 15 часов 22 минуты посредством SMS-сообщения на абонентский номер заявителя <...> от отправителя VIVADENGI информации следующего содержания: «Poluchite do 40 000 rub. na 12 mes. po stavke ot 0,2% v den! AKCIA - zaym bez procentov! Skolko vzyal – stolko i otdda! Tel: <...> ООО МФК ЦФП».

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № 011/05/18-638/2020 в отношении ООО МФК «ЦФП» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/7686 от 23.09.2020.

Из материалов дела № 011/05/18-638/2020 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

Согласно п. 2 ст. 3 Закона о рекламе объект рекламирования - 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена в виде SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – займам, предоставляемым VIVADENGI (ООО МФК ЦФП), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...>, является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы ею не давалось. Обратного материалы дела не содержат.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что VIVADENGI (ООО МФК ЦФП) предлагает услуги по предоставлению займа в размере до 40 000 рублей на 12 месяцев по ставке от 0,2 % в день, а также сообщает об акции «Займ без процентов. Сколько взял – столько и отдал».

Согласно ч. 3 ст. 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.

В п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что 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.).

В соответствии с ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О

потребительском кредите (займе)» полная стоимость потребительского кредита (займа) определяется как в процентах годовых, так и в денежном выражении и рассчитывается в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

В рассматриваемой рекламе указано одно из условий получения займа по акции – без процентов, однако не указаны сроки такого займа и сумма займа. Таким образом, реклама не содержит все остальные условия, определяющие полную стоимость займа.

Согласно информации, размещённой на сайте <https://www.vivadengi.ru/>, услуги по займу представляются Обществом с ограниченной ответственностью микрофинансовой компанией «Центр Финансовой Помощи» (ООО МФК «ЦФП»), ставка в рамках акции «0%» действует только для новых клиентов, заключивших договор займа в офисах ООО МФК «ЦФП», при условии полного досрочного погашения полученной суммы займа не позднее семи календарных дней с даты выдачи займа.

В связи с чем, рассматриваемая реклама распространена с нарушением требований ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

В силу ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

В соответствии с п. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В письме ФАС России № АК/16266 от 28.04.2011 «О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе» разъяснено, что обязанность по получению согласия и подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе. При этом рекламодателем

выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя. В названном письме также обращено внимание на то, что поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, рекламораспространителем не является.

Как следует из письменных пояснений ООО МФК «ЦФП», представленных в материалы рекламного дела письмом № 1686 от 19.10.2020 (вх. № 5423-э от 20.10.2020), формирование текста спорного СМС-сообщения осуществлялось непосредственно ООО МФК «ЦФП», а его отправка по поручению Общества техническими средствами ООО «ИНТЕЛЛИН» на основании заключённого договора на оказание услуг связи с ПАО «МТС» в лице <...> ООО «ИНТЕЛЛИН».

Как указывает ООО МФК «ЦФП», Общество распространителем рекламы не является. Телефонный номер <...> был предоставлен Обществу <...> как личный контактный телефонный номер в разделе «Заявка на займ» на официальном сайте Общества в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://online.vivadengi.ru/zayavka/zayavka.html>. Заявителем были заполнены информационные поля (указан номер телефона и ФИО) и проставлены отметки, подтверждающие согласие на обработку направляемых персональных данных и согласие на получение от Общества информации о получении займа, в связи с чем Обществом было направлено СМС-сообщение на номер телефона <...> с целью предоставления информации – предложения продуктов Общества в связи с запросом потенциального заёмщика на получение указанной информации. После заполнения информационных полей потенциальным заёмщиком сообщение с информацией с условиями, на которых возможна выдача займа, было автоматически сформировано согласно информации, указанной потенциальным заёмщиком, и направлено на указанный им номер телефона.

ООО МФК «ЦФП» в материалы рекламного дела представлены, в том числе: копия договора № 4698-1/1960/МТС от 01.12.2017 (далее - Договор), заключённого между ПАО «МТС» в лице Генерального директора ООО «ИНТЕЛЛИН» и ООО МФК «ЦФП» (Заказчик рассылки); снимок экрана раздела «Заявка на займ» с сайта www.vivadengi.ru; снимок из базы данных.

Согласно п. 2.1 Договора Оператор оказывает Заказчику рассылки SMS-рассылку в соответствии с требованиями настоящего Договора и приложениями к нему, а Заказчик рассылки обязуется оплачивать оказанные услуги SMS-рассылки в соответствии с настоящим Соглашением.

В силу п.п. 3.2.1, 3.2.3 Договора МТС принимает на себя обязательства по предоставлению Заказчику рассылки доступа к Сети по Каналу самостоятельно или с привлечением 3-х лиц (представителей МТС); оказанию Заказчику рассылки SMS-рассылки в соответствии с Условиями настоящего Соглашения.

В соответствии с п.п. 3.3.1, 3.3.2, 3.3.3, 3.3.16 Договора Заказчик рассылки обязан своевременно и в полном объеме производить оплату за оказанную МТС Услугу в соответствии с условиями настоящего Соглашения; осуществлять оказание Услуги – рассылку сообщений только абонентам МТС, являющимся Пользователями Заказчика рассылки; Заказчик рассылки до начала оказания своей Услуги обязан получить от Пользователей предварительное согласие на получение Пользователями SMS-сообщений путём регистрации Пользователя в информационных системах Заказчика рассылки; до начала оказания своих Услуг обеспечить наличие согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи, при необходимости получить иные согласия от Пользователей, которые требуется оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством РФ.

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям ПАО «Мобильные ТелеСистемы», представленным в материалы рекламного дела, сообщение с указанным текстом на абонентский номер <...> в рамках договора № 4698-1/1960/МТС от 01.12.2017, заключённого между ООО «ИНТЕЛЛИН» и ООО МФК «ЦФП», отправлено не было, поскольку рассылки по указанному договору не производятся с декабря 2019 года. Абонентский номер <...> принадлежит нумерации и обслуживается в сети ПАО «ВымпелКом», таким образом, на основании положений договора № 4698-1/1960/МТС от 01.12.2017 рассылка СМС-сообщений абонентам других операторов невозможна, следовательно, указанное СМС-сообщение не было отправлено ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Как пояснило ПАО «Мобильные ТелеСистемы», Обществом получено письмо от ООО «СМС-центр», которому выделен нейминг «VIVADENGI», в соответствии с которым ООО «СМС-центр» подтверждает, что СМС-сообщение, направленное 20.08.2020 на номер <...> от имени «VIVADENGI», было передано от заказчика ООО МФК «ЦФП» оператору связи ПАО «ВымпелКом» в рамках договора № 572561248 от 22.09.2015. В ПАО «Мобильные ТелеСистемы» данное сообщение не направлялось. Таким образом, ПАО «Мобильные ТелеСистемы» не является лицом, каким-либо образом участвовавшим в рассылке указанного СМС-сообщения. ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в материалы рекламного дела представлена копия указанного письма.

Как следует из письменных пояснений ПАО «ВымпелКом», имеющих в материалах рекламного дела, а также устных пояснений представителя ПАО «ВымпелКом», данных в ходе рассмотрения рекламного дела, <...>.

<...>

Как следует из письменных пояснений ООО «СМС-центр», представленных в материалы рекламного дела, сообщение от буквенного номера «VIVADENGI» было передано заказчиком рассылки ООО «Интеллин» в рамках договора №

413054 от 22.09.2015, заключённого между ООО «СМС-центр» (Исполнитель) и ООО «ИНТЕЛЛИН» (Заказчик). ООО «СМС-центр» предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический доступ к сервису SMSC.RU для самостоятельной передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных (SMPP, SMPT, HTTP, SOAP).

Как указало ООО «СМС-центр», «Сервис SMSC.RU» - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих Обществу и позволяющих осуществлять маршрутизацию сообщений от заказчика рассылки до операторов связи. При этом ООО «СМС-центр» не определяет содержание и лиц-получателей сообщений, место и время передачи сообщений, не передаёт сообщения непосредственно абонентам и адресатам (потребителям информации), тем самым не преследует целей привлечения внимания к объекту рекламирования. Общество предоставляет технический канал для передачи сообщения от Заказчика рассылки только к Оператору связи, у ООО «СМС-центр» отсутствует техническая возможность передачи сообщения напрямую потребителю информации (абоненту). Набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется заказчиком рассылки самостоятельно. СМС-сообщение на номер <...> с буквенного номера «VIVADENGI» 20.08.2020 было передано Заказчиком рассылки ООО «ИНТЕЛЛИН» через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг № 413054 от 22.09.2015. Общество обеспечивает доступ к сервису SMSC.RU и обязано передавать сообщения в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим ответственность за включение в сообщения сведений и данных, противоречащих законодательству, возлагается на Заказчика.

Таким образом, ООО «СМС-центр» делает вывод, что ООО «ИНТЕЛЛИН» самостоятельно осуществило отправку указанного СМС-сообщения (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической платформе сервиса. В свою очередь, ООО «СМС-центр» получает команду от Заказчика только на маршрутизацию сообщения конкретному оператору связи, однако не имеет юридического права и технической возможности контролировать либо изменять содержание каждого сообщения и проверять наличие согласия абонентов на их получение, так как в рамках договора уже получило гарантию об их наличии. В соответствии с лицензией на право оказания телематических услуг связи Общество обязано предоставить доступ абоненту и (или) пользователю к сети связи лицензиата, а также приём и передачу электронных сообщений, т.е. Общество в соответствии с имеющимися техническими возможностями обязано принимать и передавать поступающие в его сеть сообщения в случае, если они явно не нарушают требования законодательства. При этом явные нарушения законодательства, допущенные пользователями при отправке сообщений, могут быть устранены только с помощью автоматических средств фильтрации (блокирования запрещённых слов, словосочетаний и т.д.).

Действующее законодательство запрещает лицу, обеспечивающему техническую возможность передачи СМС-сообщений от отправителя оператору связи, знакомиться с содержанием сообщений, анализировать их и требовать передачи персональных данных абонентов, которым предназначены сообщения.

В соответствии с п. 1.1 вышеуказанного договора оказания услуг № 413054 от 22.09.2015, заключённого между ООО «СМС-центр» (Исполнитель) и ООО «ИНТЕЛЛИН» (Заказчик) «Сервис SMSC.RU» - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих ИСПОЛНИТЕЛЮ и позволяющих обрабатывать сообщения: хранить их до момента отправки, отправлять Операторам связи для последующей доставки Абонентам, получать от Операторов связи, вести учёт и статистику по исходящим и входящим Сообщениям.

Согласно п. 2.1 договора в рамках договора Исполнитель предоставляет Заказчику услуги доступа к Сервису SMSC.RU для самостоятельной отправки Сообщений из Личного кабинета, а также для интеграции сервисов Заказчика для отправки и приёма Сообщений через API в соответствии с Правилами предоставления услуг, действующими тарифами Исполнителя, согласованными Сторонами, и на основании Лицензии на право оказания телематических услуг связи № 95480 от 26.01.2012, выданной Исполнителю Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

В силу п. 2.2 договора при пользовании Услугами Заказчик самостоятельно без участия Исполнителя формирует базу телефонных номеров Абонентов (адресов электронной почты) для рассылки Сообщений, определяет содержание Сообщений, производит набор текста и осуществляет рассылку Сообщений Абонентам и адресатам в соответствии с требованиями законодательства и условиями Договора.

В соответствии с п. 3.2.3 договора Заказчик обязан в обязательном порядке получить от Абонента или адресата согласие на получение Сообщений, выраженного 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.

Согласно п. 3.2.5 договора Заказчик обязан не использовать подключение к Сервису SMSC.RU для рассылки СПАМа.

В силу п. 6.5 договора ответственность за содержание Сообщений и присваиваемое Имя отправителя несёт Заказчик. В рамках Договора Исполнитель обеспечивает доступ к Сервису SMSC.RU для отправки Сообщений в их неизменном содержании и объёме, в связи с этим ответственность за включение в Сообщения сведений и данных,

противоречащих действующему законодательству, возлагается на Заказчика.

Как следует из письменных пояснений ООО МФК «ЦФП», представленных в материалы рекламного дела, Обществом какие-либо документы, опосредующие производство и распространение рекламы, не оформлялись. Решения-поручения, опосредующие производство и распространение рекламы, направлялись посредством корпоративной электронной почты. Заявитель имел возможность направления заявки на займ без проставления «галочки» в графу «Я даю своё согласие на получение информации о новых продуктах и другой (в том числе рекламной) информации любым из способов связи по усмотрению ООО МФК «ЦФП», в том числе в случае отказа ООО МФК «ЦФП» от заключения со мной договора займа», заявитель имел возможность отписаться от рекламы путём обращения с соответствующим уведомлением на «горячую линию» Общества, а также путём направления уведомления почтовой связью. Общество не имеет возможности представить доказательства заполнения заявителем граф на получение информации от Общества. Указанная информация заполнялась заявителем, в Обществе имеются лишь «логи» действий заявителя. Заявка на получение займа заявителем не заполнялась. Раздел сайта, в котором заявитель оставил заявку – это раздел для предварительного (рекламного) предложения, на каких условиях Общество может выдать заём. Там вводится только ФИО и телефон. Предполагалось, что по факту поступления такой упрощённой заявки лицу, оставившему заявку, перезвонит сотрудник Общества и расскажет об условиях предоставления займа, но сейчас реализована только функция СМС-информирования. Анкетные и паспортные данные заполняются в другом разделе сайта, уже при оформлении полноценного заявления на получение займа, в этом разделе заявитель заявление не оформлял.

Как пояснило ООО МФК «ЦФП» относительно причин предоставления в материалы рекламного дела копии договора № 4698-1/1960/МТС от 01.12.2017, которым не регулируются правовые отношения по формированию текста и направлению в адрес заявителя рассматриваемой рекламы, в результате технической ошибки Обществом была представлена информация относительно регулирования правовых отношений формирования текста и направления спорного сообщения. Кроме того, Общество не может подтвердить или опровергнуть заполнение полей на сайте Общества для получения информации именно заявителем. Общество не исключает возможности заполнения информационных полей третьим лицом с использованием персональных данных заявителя с целью мошеннического оформления займа.

Согласно письменным пояснениям ООО «ИНТЕЛЛИН», представленным в материалы рекламного дела, ООО «ИНТЕЛЛИН» является оператором связи, осуществляющим свою деятельность на основании лицензий и в полном соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

Одним из видов услуг, оказываемых компанией, является услуга по предоставлению доступа к программному приложению (SMS Центр Оператора) для СМС-рассылки коротких текстовых сообщений абонентами. 01.12.2017 между ООО «ИНТЕЛЛИН» (Оператор) и ООО МФК «ЦФП» (Абонент) заключён договор № 4698-1/1960, а также дополнительное соглашение к нему № 1 – СМС от 01.12.2017. Согласно условиям указанного дополнительного соглашения, ООО «ИНТЕЛЛИН» оказывает ООО МФК «ЦФП» услуги по предоставлению доступа к программному приложению (SMS Центр Оператора) в рамках договора, обеспечивающему формирование, отправку и информацию о статусе доставки СМС-сообщений. ООО «ИНТЕЛЛИН» не принимает участия в отправке рекламных сообщений пользователю номера телефона <...>, ООО «ИНТЕЛЛИН» не отправляло <...> ненадлежащую рекламу по сетям электросвязи.

В соответствии с п. 1.1 вышеуказанного договора Оператор оказывает Абоненту услуги связи в соответствии с условиями Лицензий, выданных Федеральной службой по надзору в сфере связи, а Абонент принимает и оплачивает Услуги на условиях Договора.

Согласно положениям вышеуказанного дополнительного соглашения под «Услугами» понимаются услуги по передаче информации в форме СМС-сообщений через SMS-Центр Оператора, а именно: передача Сообщений Абонента от SMS-Центра Абонента до SMS-Центра Оператора (с целью последующей передачи Клиентам).

В соответствии с п. 1.1 вышеуказанного дополнительного соглашения Оператор в соответствии с условиями настоящего Дополнительного соглашения и Заказом предоставляет Абоненту услуги по предоставлению доступа к программному приложению (SMS-Центр Оператора), обеспечивающему формирование, отправку и информацию о статусе доставки SMS-сообщений.

В силу п. 2.2.2 вышеуказанного дополнительного соглашения Абонент обязан получить от Абонента, на телефонный номер которого планируется отправка СМС-сообщений с информацией Абонента, документальное согласие на получение таких сообщений и предоставить его копию в течение 24 часов по запросу Оператора, отправленного Абоненту по электронной почте, оригинал документального подтверждения необходимо предоставить Оператору в течение 48 часов.

Согласно п. 2.2.6 вышеуказанного дополнительного соглашения Абонент обязан не использовать Услугу, права и (или) технические возможности, полученные в соответствии с настоящим дополнительным соглашением, для осуществления действий, запрещённых законодательством РФ, в том числе Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Из представленных ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ПАО «ВымпелКом», ООО «СМС-центр», ООО МФК «ЦФП», ООО «ИНТЕЛЛИН» документов и письменных

пояснений следует, что ПАО «ВымпелКом», ООО «СМС-центр», ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ООО «ИНТЕЛЛИН» не являются рекламодателями рассматриваемой рекламы.

Таким образом, Комиссией Коми УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО МФК «ЦФП».

Как следует из письменных пояснений <...>, она не заполняла 20.08.2020 форму заявки на сайте «VIVA деньги». До момента получения рекламы от ООО МФК «ЦФП» <...> не имела понятия об их существовании, соответственно, «отписаться» от их рассылки не могла. Кроме того, заявителю как держателю дебетовых карт банков «Тинькофф» и «Сбербанк», одобрены кредитные карты в обоих банках с льготным кредитным периодом, которые заявитель может получить при желании. Как указывает <...>, кредитными средствами она не пользуется вследствие ненадобности и стабильного финансового состояния, следовательно, микрозаймовая организация не могла заинтересовать её ни при каких обстоятельствах.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Таким образом, по смыслу приведенного положения, в целях соблюдения требований действующего законодательства на рекламодателя возложена безусловная ответственность за объективность данных о согласии на получение рекламы, данным непосредственно тем лицом, на чей номер телефона направляется реклама посредством электронной связи.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «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 ч. 1 ст. 44.1 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «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.

Вместе с тем, из содержания представленных в материалы рекламного дела снимка экрана раздела «Заявка на займ» и снимка из базы данных не следует, что <...> было выражено согласие на получение рекламы, они не содержат её волеизъявления на получение рекламы.

Из анализа норм Федерального закона «О связи», Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

Вместе с тем, ООО МФК «ЦФП» не представило в материалы рекламного дела доказательств дачи заявителем согласия на получение рассматриваемой рекламы. Из рассматриваемого снимка экрана раздела «Заявка на займ» не следует, что заявителем было предоставлено согласие на получение рекламы. Снимок из базы данных содержит информацию из базы данных ООО МФК «ЦФП», где указаны фамилия, имя, отчество заявителя и номер телефона. Однако из указанных данных не следует, что заявителем было предоставлено согласие на получение рекламы. Кроме того, в информацию, содержащуюся в указанной базе данных, могут быть внесены изменения.

Исходя из вышеизложенного, доказательств того, что ООО МФК «ЦФП» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Документов, материалов, указывающих, что ООО МФК «ЦФП» приняты все достаточные меры по соблюдению требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе при распространении 20.08.2020 в 15 часов 22 минуты на абонентский номер <...> рассматриваемой рекламы, Коми УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО МФК «ЦФП» не представлено.

Таким образом, доказательств того, что ООО МФК «ЦФП» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Из письменных пояснений ООО МФК «ЦФП» следует, что условия, влияющие на стоимость займа, предоставляемого по акции, о которой речь идёт в рассматриваемой рекламе, указаны на официальном сайте Общества <https://www.vivadengi.ru>. При посещении главной страницы официального сайта Общества указана информативная реклама «Первый займ бесплатно». При переходе (кликанье) на указанную ссылку («Первый займ бесплатно»), осуществляется переход на страницу, где указаны условия предоставления рекламируемого займа – «ставка 0% действует только для

новых клиентов, оформивших кредитный договор в офисе обслуживания, при условии полного погашения в течение 7 дней после получения займа». В последующем, в случае желания потенциального клиента оформить займ, при переходе (кликанье) на ссылку («бесплатно»), осуществляется переход на страницу, где указаны способы, как получить займ. При заполнении Заявления-анкеты на предоставление займа потенциальному заёмщику необходимо будет заполнить информационные поля, в том числе с указанием основного источника дохода, наличия судебных споров и наличия судебного производства по признанию его банкротом. Для оценки платёжеспособности и снижения кредитных рисков Общество обращается в бюро кредитных историй: АО «НБКИ» и ООО «Эквифакс Кредит Сервисиз» в целях получения кредитного отчёта. Указанные условия и будут влиять на стоимость займа.

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что VIVADENGI (ООО МФК ЦФП) предлагает услуги по предоставлению займа в размере до 40 000 рублей на 12 месяцев по ставке от 0,2 % в день, а также сообщает об акции «Займ без процентов. Сколько взял – столько и отдал».

Согласно ч. 3 ст. 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.

В п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что 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.).

В соответствии с ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» полная стоимость потребительского кредита (займа) определяется как в процентах годовых, так и в денежном выражении и рассчитывается в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

В рассматриваемой рекламе указано одно из условий получения займа по акции – без процентов, однако не указаны сроки такого займа и сумма займа. Таким образом, реклама не содержит все остальные условия,

определяющие полную стоимость займа.

Согласно информации, размещённой на сайте <https://www.vivadengi.ru/>, услуги по займу представляются ООО МФК «ЦФП», ставка в рамках акции «0%» действует только для новых клиентов, заключивших договор займа в офисах ООО МФК «ЦФП», при условии полного досрочного погашения полученной суммы займа не позднее семи календарных дней с даты выдачи займа.

Таким образом, как из сведений, размещённых на сайте ООО МФК «ЦФП», так и письменных пояснений Общества следует, что в тексте рассматриваемой рекламы не содержатся все условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В связи с чем, рассматриваемая реклама распространена с нарушением требований ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО МФК «ЦФП».

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодатель - ООО МФК «ЦФП», на которого в силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе возложена ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути уклонился от обязанности по контролю за соответствием распространяемой посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения рекламы Закону о рекламе, что является исключительной зоной ответственности рекламодателя.

Кроме того, из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодатель - ООО МФК «ЦФП», на которого в силу ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе возложена ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути уклонился от обязанности по контролю за соответствием распространяемой посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения рекламы Закону о рекламе, что является исключительной зоной ответственности рекламодателя.

В соответствии с пунктом 4.3 Устава ООО МФК «ЦФП» предметом деятельности Общества являются микрофинансовая деятельность; вспомогательная деятельность в сфере финансовых услуг, кроме страхования и пенсионного обеспечения; вспомогательная деятельность в сфере страхования и пенсионного обеспечения; профессиональная, научная, техническая и прочая деятельность; деятельность страховых

агентов и брокеров.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама размещена и распространена ООО МФК «ЦФП» с целью получения Обществом прибыли от экономической деятельности, что отвечает предмету предпринимательской деятельности.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, произошло по вине рекламодателя рассматриваемой рекламы - ООО МФК «ЦФП».

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, произошло по вине рекламодателя рассматриваемой рекламы ООО МФК «ЦФП».

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что ООО МФК «ЦФП» не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении и размещении рассматриваемой рекламы, что и привело к нарушению.

Согласно письменным пояснениям ООО МФК «ЦФП», представленным в материалы рекламного дела, по состоянию на 20.08.2020 обязанности <...> исполнял <...> (далее – <...>).

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, размещенного на официальном сайте ФНС России, <...> ООО МФК «ЦФП» является <...>.

В соответствии с приказом о вступлении в должность <...> вступил в должность <...> ООО МФК «ЦФП».

Таким образом, из материалов рекламного дела следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение ООО МФК «ЦФП» законодательства о рекламе в рассматриваемый период, являлся <...> ООО МФК «ЦФП» <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение рекламного законодательства произошло как по вине ООО МФК «ЦФП», так и должностного лица ООО МФК «ЦФП» - <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что со стороны ООО МФК «ЦФП», <...> должных мер по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, ООО МФК «ЦФП» и должностным лицом ООО МФК «ЦФП» <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно разъяснениям ФАС России по применению ст. 18 Закона о рекламе «распространение» в контексте Закона о рекламе не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя; местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама. При этом определение субъекта Российской Федерации, на территории которого совершено правонарушение, должно осуществляться путем установления принадлежности абонентского номера к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/), абонентский номер заявителя <...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи на территории г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области.

Заявитель проживает в <...>.

Следовательно, субъектом Российской Федерации, на территории которого была распространена (доведена до потребителя) реклама, является г. Санкт-Петербург и Ленинградская область.

Поскольку в действиях ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ПАО «ВымпелКом», ООО «СМС-центр», ООО «ИНТЕЛЛИН» Комиссией вины в нарушении законодательства о рекламе не установлено, производство по делу № 011/05/18-638/2020 в отношении ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ПАО «ВымпелКом», ООО «СМС-центр», ООО «ИНТЕЛЛИН» подлежит прекращению.

Согласно письменным пояснениям ООО «СМС-центр», абонентский номер заявителя внесён Обществом в стоп-лист, в дальнейшем передача сообщений указанному абоненту от имени «VIVADENGI» будет блокироваться.

Как пояснило ООО МФК «ЦФП», в настоящее время персональные данные заявителя выведены из базы данных Общества, рассылка сообщений прекращена.

Вместе с тем, соответствующие доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы в материалы рекламного дела не представлены.

Таким образом, на дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО МФК «ЦФП» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, п. 3.58, п. 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Poluchite do 40 000 rub. na 12 mes. po stavke ot 0,2% v den! AKCIA - zaym bez procentov! Skolko vzyal – stolko i otdal! Tel: <...> ООО МФК СФР», распространенную 20.08.2020 в 15 часов 22 минуты посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения на абонентский номер <...>, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18, ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО МФК «ЦФП» (ОГРН 1117746890645, ИНН 7733783309) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

3. Производство по делу № 011/05/18-638/2020 в отношении ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (ОГРН 1027700149124, ИНН 7740000076), ПАО «ВымпелКом» (ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301), ООО «СМС-центр» (ОГРН 1117746756489, ИНН 7724805644), ООО «ИНТЕЛЛИН» (ОГРН 1027739189675, ИНН 7715232595) прекратить.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения в отношении ООО МФК «ЦФП» (ОГРН 1117746890645, ИНН 7733783309) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения в отношении <...> ООО МФК

«ЦФП» <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 31 декабря 2020 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>