

РЕШЕНИЕ № 004/05/18-243/2021

17.09.2021г.  
Алтайск

г. Горно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Г. – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены комиссии:

В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

К. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

16 сентября 2021 года, рассмотрев дело № 004/05/18-243/2021 от 16.07.2021г., возбужденное в отношении ООО «И» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>), по факту распространения рекламного звонка «**-Алло. – Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?» по сетям сотовой связи с признаками нарушения части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),**

В отсутствие:

заявителя – В., проживающего по адресу <...> (уведомлен надлежащим образом);

заинтересованного лица – ООО МКК «Р» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>

>) (уведомлен надлежащим образом).

В присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «И» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>).

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица В. (вх. №2643 от 20.05.2021г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «М», о распространении следующего рекламного звонка с признаками нарушения Закона о рекламе на мобильный телефон (абонентский номер <...>), а именно: **«-Алло. – Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?»**, поступившего в 15:53 часов 18.05.2021г. от отправителя <...>. По мнению заявителя, данное сообщение является рекламой.

Заявитель считает, что вышеуказанными действиями распространитель рекламного звонка нарушил Закон о рекламе, так как согласия на получение рекламы посредством сотовой связи он не давал.

В качестве подтверждения факта получения рекламного звонка заявителем представлена запись данного звонка со своего мобильного телефона, подтверждающий факт получения абонентом вышеуказанного телефонного звонка.

03.06.2021г. (вх. № 2942) был получен ответ от ПАО «М», согласно которому абонентский номер <...> принадлежит В. (договор об оказании услуг № 15460331-191 от 31.10.2017г.). ПАО «М» был зафиксирован факт телефонного соединения 18.05.2021г. в 15:53 часов с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя (<...>).

По информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> выделен оператору ПАО «В».

ПАО «В» 16.06.2021г. представило информацию (вх. № 3165), согласно которой номер телефона <...> выделен абоненту ООО «И» (ИНН <...>, ОГРН

<...>) на основании договора на оказание услуг связи №690533173 от 13.06.2018г.

06.07.2021г. (вх. № 3578) поступил ответ от ООО «И» (далее – Общество), согласно которому абонентский номер <...> принадлежит Обществу. Телефонный звонок 18.05.2021г. на абонентский номер <...> был осуществлен сотрудником Общества на основании агентского договора № 7 от 27.12.2019г., заключенного с ООО МКК «Р» (далее – Принципал).

Согласно данному агентскому договору Общество обязуется за вознаграждение совершать от имени и за счет Принципала консультирование клиентов по услугам, путем совершения вызовов с целью проведения телефонной презентации услуг Принципала, сбора данных о клиенте, необходимых для заключения договора потребительского микрозайма и заполнения письменной заявки и передачи ее Принципалу.

Также в ответе Общества было представлено заявление о предоставлении потребительского микрозайма В.Р. (№<...> от 18.05.2021г.) в адрес Принципала. В.Р. при подаче сведений был указан **контактный телефон 2:** <...> (абонентский номер заявителя – В.). В. было дано согласие на получение от ООО МКК «Р», ООО «И», ООО «КЦ Л» и иных третьих лиц, действующих в интересах Принципала, любых сообщений, направленных на привлечение внимания и формирование/поддержание интереса к Принципалу, к деятельности Принципала и к услугам, оказываемым Принципалом, по любым каналам связи, включая СМС-оповещение, почтовое письмо, телеграмму, голосовое сообщение, сообщение по электронной почте, личные сообщения в мессенджерах, личные сообщения на странице (в профиле, аккаунте, учетной записи) в социальных сетях.

Согласно агентскому договору № 07 от 27.12.2019г. ООО «И» обязуется исполнять данное ему поручение (консультирование клиентов Принципала путем совершения вызовов, сбора данных о клиенте и передачи ее Принципалу) самостоятельно. А также Общество обязано нести ответственность за любые нарушения, совершенные при взаимодействии с клиентом. Таким образом, Общество является рекламопроизводителем, т.к. согласно договору самостоятельно приводит информацию в готовую для распространения форму.

Согласия В. на получение рекламной информации от ООО МКК «Р», ООО «И», ООО «КЦ Л» и иных третьих лиц, действующих в интересах ООО МКК «Р», дано не было.

Рекламная информация представляет собой рекламу услуг, связанную с предоставлением займа – «предлагаем воспользоваться займом суммой

до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент», без содержания всех условий, определяющих полную стоимость займа.

В связи с тем, что указанная реклама содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Закона о рекламе, в соответствии с частями 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе, определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай от 16.07.2021г. возбуждено дело № 004/05/18-243/2021 в отношении ООО «И» и назначено к рассмотрению на 10.08.2021г.

Вышеуказанное определение с требованием к ООО «И» предоставить письменные пояснения по факту распространения вышеуказанного рекламного звонка, документальное подтверждение факта получения предварительного согласия абонента на получение рекламы (в том числе подпись) было направлено в адрес В. (по электронной почте), ООО «И» (почтовое уведомление №<...>) и ООО МКК «Р» (почтовое уведомление №<...>).

От заявителя и ООО «И» не поступали ходатайства об отложении рассмотрения дела.

На момент заседания Комиссии УФАС по РА заявитель и ответчик были надлежащим образом уведомлены о дате и времени рассмотрения дела.

В связи с вышеизложенным, Комиссия УФАС по РА, руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 24.11.2020 № 1922, приняла решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя и ответчика.

### **В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее.**

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в части 1 статьи 18 Закона о рекламе, предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

В письме ФАС России от 20 июня 2018 г. № АД/45557/18 разъяснено, что 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.

Следовательно, телефонный звонок: «-Алло. – **Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?»», является рекламой, так как оно неперсонифицировано (направлено абоненту), направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента) к финансовым услугам (займам) и продвижение этих услуг на рынке.**

Признак рекламы – адресация неопределенному кругу лиц, в данном случае не является безусловным основанием для непризнания телефонного звонка рекламой, так как реклама, распространяемая посредством сотовой связи, подразумевает ее обращение конкретному абоненту.

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.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 данного Федерального закона возложена на рекламодателя.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что распространителем рассматриваемого телефонного звонка является ООО «И» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>).

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.

В данном случае под абонентом или адресатом понимается лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступил соответствующий рекламный звонок.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения

предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 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. Вместе с тем, согласие 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.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

Заявитель в заявлении указывает, что он не давал разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании данных представленных ООО «И» (вх. №3578 от 06.07.2021г.) согласие на получение рекламы было дано не заявителем, а иным физическим лицом – В.Р.

Таким образом, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу о том, что предварительное согласие именно абонентом В. на получение рекламной рассылки ООО МКК «Р» получено не было. Следовательно, осуществление телефонного звонка заявителю ООО «И» было осуществлено с нарушением закона.

В силу части 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.

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 указаны три условия получения займа – информация о сумме (до сорока тысяч рублей), сроках кредита (до 1 года), процентов (низкий процент), однако не указаны платежи и комиссии по кредитным операциям, а также дополнительные расходы заемщика. Таким образом, реклама не содержит все остальные условия, определяющие полную стоимость займа.

Указание всех существенных условий, определяющих полную стоимость кредита (займа), является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителя.

Следовательно, в данной рекламе по предоставлению услуги получения займа, нарушены требования части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В силу ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований,

установленных ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

Но в силу ч. 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.

Рекламопроизводителем, согласно п. 6 ст. 3 Закона о рекламе, является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из указанных материалов дела усматривается, что рекламораспространителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «И» (в договоре между ООО МКК «Р» и ООО «И» указано о самостоятельности последнего исполнения поручений ООО МКК «Р» в части консультирования клиентов, сбора данных о клиентах, заключения договоров потребительского микрозайма, заполнения письменной заявки).

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

ООО «И» в письме от 10.08.2021г. вх. № 4220 указало, что в материалах дела отсутствует запись разговора, предоставленная оператором связи. Однако в силу пункта 2 статьи 23 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения.

Согласно сведениям, представленным заявителем в заявлении, ответа оператора связи ПАО «М» (от 03.06.2021г. вх. №2942), ответа заявителя (от 13.09.2021г. вх. №4888) с абонентского номера <...> 18.05.2021г. в 15:53 часов поступил телефонный звонок на абонентский номер заявителя продолжительностью 41 секунду. Также заявителем было указано, что телефонный разговор был прерван по инициативе ООО «И».

В предоставленном ответе ООО «И» от 06.09.2021г.вх. № 4736 была приложена аудиозапись разговора, имеющаяся у общества. Согласно данной записи, телефонный разговор, осуществленный с абонентского номера <...> 18.05.2021г. в 15:53 на абонентский номер заявителя, составляет 17 секунд, и имеет следующее содержание: **«Здравствуйтесь. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйтесь Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. –**

**А юридический адрес?».** Таким образом, по мнению Комиссии, даже в случае сокращения содержания разговора, в нем присутствуют признаки нарушения Закона о рекламе.

В связи с изложенным, действия ООО «И», связанные с распространением информации «-Алло. – Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?», поступившего в 15:54 часов 18.05.2021г. от отправителя <...> посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, а также без указания всех условий, влияющих на полную стоимость займа, образуют нарушения части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В силу части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламодателем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 данной статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, **статьями 7 - 9, 12, 14 - 18**, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, частями 7 - 9 статьи 24, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 данного Федерального закона.

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламоатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8, 10.4 и 12 статьи 5, статьями 6 - 9, частями 4 - 6 статьи 10, статьей 12, частью 3 статьи 19, частями 2 и 6 статьи 20, частями 1, 3, 5 статьи 21, статьями 24 и 25, частями 1 и 6 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, **статьями 28 - 30.2** настоящего Федерального закона.

При решении вопроса о возможности выдачи предписания, Комиссия исходит от того, что документы, подтверждающие устранение

ответчиком нарушения рекламного законодательства в материалах дела не представлены.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 24.11.2020 № 1922, Комиссия,

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: **«-Алло. – Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?»**, поступившую в 15:54 часов 18.05.2021г. от отправителя <...> посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, а также без указания всех условий, влияющих на полную стоимость займа, что противоречит части 1 статьи 18, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «И» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства, а именно – прекратить распространение рекламных звонков: **«-Алло. – Добрый день. Предлагаем воспользоваться займом суммой до сорока тысяч рублей, сроком до 1 года, под низкий процент. Если вам интересно наше предложение – оставайтесь на линии, если вам не интересно – просто положите трубку. – Здравствуйте. Группа компании «Деньги на дом», меня зовут Марина. Вы оставили заявку на получение денежных средств. Проживаете в Санкт-Петербурге? – Здравствуйте Марина. Как ваша компания называется? – Деньги на дом. – А юридический адрес?»** по сетям сотовой связи абоненту <...> в отсутствие согласия на получение рекламных звонков и без указания всех условий, влияющих на полную стоимость займа.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частями 1, 6 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении лица, виновного в нарушении рекламного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в

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