

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 12451-16/8

07 декабря 2016г.

г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии — Шабанова М.А.,

Члены Комиссии — Макридина И.А.,

Симонова Т.А.,

рассмотрев дело №12451-16/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 31.07.2016г в 10:08 на телефонный номер <...> принадлежащий гр. З. Т.М., смс-сообщения рекламного характера следующего содержания: «Деньги уже ждут Вас! Подтвердите их получение, подав заявку на vkarmane-online.ru. Предварительное одобрение на заём у Вас уже есть!» (отправитель — Вкармане),

в присутствии представителей:

**заявитель** – З. Т.М. по почтовому адресу лица, а также посредством электронной связи, что подтверждается отчетом отслеживания почтовых отправлений с сайта Почты России);

**лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе** – представитель ООО МФО «Джой Мани» отсутствовал на рассмотрении дела, Общество уведомялось о рассмотрении дела надлежащим образом Определением об отложении дела №12541-16/8 (исх.№10056/8 от 01.11.2016г.), что подтверждается отчетом отслеживания почтовых отправлений с сайта Почты России с отметкой «получено адресатом 16.11.2016г.»);

**заинтересованное лицо** – ПАО «Мобильные ТелеСистемы» представитель по доверенности Щ. О.В., Общество уведомялось о рассмотрении дела надлежащим образом Определением об отложении дела №12541-16/8 (исх. №10056/8 от 01.11.2016г.), что подтверждается отчетом отслеживания почтовых отправлений с сайта Почты России с отметкой «получено адресатом 09.11.2016г.»);

эксперта – \_\_\_\_\_

## УСТАНОВИЛА:

В адрес Самарского УФАС России поступило обращение гр. З. Т.М. (вх.№633-гр от 11.08.2016г.), в котором сообщается, что на телефонный номер <...> .07.2016г в 10:08 (оператор связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы»), зарегистрированный на его имя, пришло следующее смс-сообщение: «Деньги уже ждут Вас! Подтвердите их получение, подав заявку на vkarmane-online.ru. Предварительное одобрение на заём у Вас уже есть!» (отправитель — Вкармане).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой 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.

Как следует из текста заявления З.Т.М., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

В рамках рассматриваемого заявления Самарским УФАС России был осуществлен запрос информации в ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (исх.№7313/8 от 15.08.2016г.), согласно ответу которого (вх.№6165-з, №6190-з от 29.08.2016г.) было установлено, что вышеуказанное смс-сообщение было передано ООО МФО «Джой Мани», с которым заключен договор об оказании услуг связи №164321001417 от 16.12.2015г.

Таким образом, распространителем рекламы посредством отправки вышеуказанного СМС-сообщения является ООО МФО «Джой Мани», а СМС-центр ПАО «МТС» является в данных отношениях лишь техническим средством, с использованием которого Абонент (ООО МФО «Джой Мани») осуществил рассылку.

Самарским УФАС России 07.09.2016г было возбуждено дело №12451-16/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО МФО «Джой Мани».

ООО МФО «Джой Мани» является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой в виде смс-сообщения от 31.07.2016г в 10:08 следующего содержания: «Деньги уже ждут Вас! Подтвердите их получение, подав заявку на vkarmane-

online.ru. Предварительное одобрение на заём у Вас уже есть!» (отправитель — Вкармане);

2. Копией договора на оказание услуг №164321001417 от 16.12.2015г., заключенного между ПАО «Мобильные ТелеСистемы» и ООО МФО «Джой Мани»;

3. Копией заявления ООО МФО «Джой Мани» на добавление (отмену) услуги МТС Коммуникатор от 16.12.2015г. согласно которому на номер абонента подключена услуга «подпись отправителя» в рамках услуги «МТС Коммуникатор» и присвоена подпись «ВКАРМАНЕ»;

4. Детализацией входящих вызовов/ смс-сообщений на номер от 31.07.2016г.;

5. Ответ ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх.№6165-з от 29.08.2016г, вх.№6190-з от 29.08.2016г.) на запрос Самарского УФАС России (исх.№7313/8 от 15.08.2016г.);

6. Письменные пояснения ООО МФО «Джой Мани» (исх.№443 от 22.09.2016г./вх. №6937-з от 27.09.2016г., вх.№6997-з от 28.09.2016г.).

Таким образом, распространителем рекламы посредством отправки смс-сообщения гр. З. Т.М. является ООО МФО «Джой Мани».

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи») под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только **при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.**

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, **должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.**

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», **обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.**

В ответ на определение о возбуждении дела №12451-16/8 ООО МФО «Джой Мани» представило письменные пояснения (вх.№6937-з от 27.09.2016г, вх.№6997-з от 28.09.2016г.), согласно которым пояснило, что согласие на получение рекламного смс- сообщения 31.07.2016г в 10:08 было получено у клиента Общества при заключении договора займа.

13.05.2016г. на сайте ООО «Джой Мани» с заявкой на получение займа обратилась гр. З. Г. А.

Согласно Правилам предоставления займов, действующим в ООО МФО «ДЖОЙ МАНИ», оформление Заявок на предоставление Займов осуществляется Клиентом по- средством использования Информационной Системы Сайта (п. 2.1. Правил). Для Клиента, впервые использующего Сервис Общества для заключения договора

Займа, необходимо пройти процедуру Регистрации. С этой целью Клиенту необходимо заполнить Анкету, размещенную на Сайте. При заполнении Анкеты Клиент предоставляет Обществу следующую информацию: фамилия, имя, отчество, дата рождения, адрес электронной почты и контактный номер мобильного телефона. Данные клиента передаются для обработки в Систему Общества после выражения Клиентом согласия на обработку его персональных данных. Обработка персональных данных Клиента осуществляется в соответствии с Правилами обработки персональных данных (п. 2.2. Правил).

При заполнении Анкетных данных по Правилам предоставления займов ООО МФО «ДЖОЙ МАНИ» гр.З. Г.А. были указаны следующие контактные данные: адрес электронной почты: телефоны: (скрин Заявки З. Г.А. из личного кабинета Клиента). В графе «Согласие с правилами/условиями» стоит «Да». Заявка на выдачу займа гр. З. Г.А. была одобрена.

Между ООО МФО «ДЖОЙ МАНИ» и гр.З. Г.А. «13» мая 2016 года был заключен договора займа № 24233.

Таким образом, согласно правилам Предоставления займов и Общим условиям Договора потребительского микрозайма, действующих в ООО МФО «ДЖОЙ МАНИ», с которыми Заемщик знакомится до заключения договора займа, о чем он ставит отметку в Анкете, подтверждающую его ознакомление, Заемщик подтвердил, что согласен на обработку его персональных данных и согласен с тем, что ООО МФО «ДЖОЙ МАНИ» может использовать информацию, содержащуюся в Анкете (Заявлении) для телефонных обращений, в том числе в автоматическом режиме, для отправки сообщений или рекламно-информационных материалов ООО МФО «ДЖОЙ МАНИ».

Аналогичное согласие выражено Заемщиком в Индивидуальных условиях Договора займа.

Телефонный номер был указан гр. З. Г.А. в Заявке, как ее дополнительный контакт, абонентом которого является она и согласие на получение рекламы на контактные данные, указанные в Заявке, было получено от гр. З. Г.А.

Таким образом, Заемщик гр. З.Г.А. подтвердила свое согласие на отправку сообщений рекламного характера об услугах Кредитора, на указанные ею в Заявке контактные данные, в том числе на телефонный номер.

Однако, Самарское УФАС России не согласно с вышеуказанными доводами по следующим основаниям.

В адрес Самарского УФАС России Обществом кроме письменных пояснений были также представлены иные материалы/документы в том числе правила предоставления займов ООО МФО «Джой Мани», утвержденные приказом генерального директора №53 от 31.05.2016г. Смирных М.Е..

Согласно п. 2.2 вышеуказанных Правил при регистрации на сайте лицом указываются следующие данные: фамилия, имя, отчество, дата рождения, электронный адрес, а также контактные номера телефонов. При этом Общество осуществляет проверку достоверности номеров телефона и адреса электронной почты, которые были указаны Клиентом в ходе заполнения Анкеты, посредством

проверки наличия у Клиента доступа к соответствующим средствам связи.

Согласно п.7.1 Правил контактные данные указываются Клиентом для обмена юридически значимыми сообщениями. Все сообщения, полученные Клиентом с использованием личного кабинета, считаются полученными от Общества. Все сообщения поступившие через личный кабинет в адрес Общества, считаются полученными от Клиента. Обмен юридически значимыми сообщениями с использованием электронной почты или иными способами допускается только в случаях, предусмотренных Правилами или иными соглашениями сторон.

Таким образом, контактные данные указываются Клиентом для связи сторон по юридически значимым вопросам.

Какая-либо информация, подтверждающая, что лицо, указывая контактные данные, выражает свое согласие на получение рекламной информации, в Правилах отсутствует.

Таким образом, лицо, соглашаясь с условиями Правил, соглашается непосредственно с теми условиями, которые прописаны в соответствующих пунктах Правил. Следовательно, гр. З.Г.А. не было выражено согласия на получение рекламных сообщений.

Кроме того, Самарским УФАС России был осуществлен запрос информации, направленный в адрес оператора сотовой связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы», согласно полученному ответу, установлено, что абонентский номер принадлежит гр. З. Т. М. на основании договора, заключенного 24.08.2010г.

Таким образом, на момент регистрации и указания гр. З. Г.А. абонентского номера в своей заявке на услугу по предоставлению займа она не являлась абонентом по вышеуказанному номеру.

Следовательно, лицо, являющееся владельцем абонентского номера, 31.07.2016г. не выражало согласия на получение информационных/рекламных рассылок.

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.

В данной норме 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщение: «Деньги уже ждут Вас! Подтвердите их получение, подав заявку

на vkarmane-online.ru. Предварительное одобрение на заём у Вас уже есть!» (отправитель — Вкармане), распространённое абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «Деньги уже ждут Вас! Подтвердите их получение, подав заявку насайте. Предварительное одобрение на заём у Вас уже есть!» (отправитель — Вкармане), распространённая ООО МФО «Джой Мани» на телефонный номер (оператор связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы»), принадлежащий гр. З. Т.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 указанного закона несёт рекламораспространитель.

В процессе рассмотрения комиссией дела №12451-16/8, никаких жалоб от потребителя гр. З. Т.М. по получению смс-сообщений от ООО МФО «Джой Мани» не поступало, в связи с этим предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе ООО МФО «Джой Мани» не выдавать.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу в форме смс-сообщения: «Деньги уже ждут Вас! Подтвердите их получение, подав заявку на Предварительное одобрение на заём у Вас уже есть!» (отправитель — Вкармане), распространённую ООО МФО «Джой Мани» на телефонный номер « (оператор связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы»), принадлежащий гр. З.Т.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, поскольку она содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с прекращением правонарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 20 ноября 2016г.

Решение изготовлено в полном объеме 07 декабря 2016г.

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

**Председатель Комиссии**

**М.А. Шабанова**

Члены Комиссии

И.А. Макридина

Т.А. Симонова