

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/18-586/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного звонка на мобильный номер заявителя <...> с номера <...> 15 января 2022 года в 11 часов 11 минут с текстом: «-Здравствуйте! <...>? Меня зовут <...>, компания «Деньги Сразу»...получение денежных средств могли бы оформить. Займ сейчас до 100 000 рублей до полугода по сниженной процентной ставке сейчас в районе 4%...» без предварительного его согласия, что содержит признаки нарушений Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение <...> (вх.№ 489/ж от 18.01.2022) по факту распространения рекламного звонка на мобильный номер заявителя <...> с номера <...> 15 января 2022 года в 11 часов 11 минут с текстом: «-Здравствуйте! <...>? Меня зовут <...>, компания «Деньги Сразу»...получение денежных средств могли бы оформить. Займ сейчас до 100 000 рублей до полугода по сниженной процентной ставке сейчас в районе 4%...», что имеет признаки нарушения Закона «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно- на номер телефона <...>, 15 января 2022 года в 11 часов 11 минут поступил звонок рекламного характера.

Объектом рекламирования является – услуга по предоставлению займа.

Звонок рекламного характера поступил с номера <...>, что подтверждается записью телефонного разговора.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Номер телефона <...> принадлежит сотовому оператору ООО «Интернод».

В целях установления владельца номера, с которого был произведен звонок рекламного характера, Управлением в адрес ООО «Интернод» был направлен запрос.

Исходя из ответа ООО «Интернод» установлено, что номер телефона, указанный в обращении <...>, принадлежит ООО «ЗОРРА» (ИНН: 6143097048, ОГРН: 1186196044374, адрес регистрации: Ростовская обл., г. Волгодонск, ул.Черникова, д. 2Д, помещение 2).

Согласно ответу ООО «ЗОРРА» (вх. №9563 от 25.07.2022), между ООО «ЗОРРА» (Оператор) и ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» заключен договор возмездного оказания услуг №10/11-21N115 от 10.11.2021. По договору абонентский номер <...> был передан ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» (Абонент). Также ООО «ЗОРРА» отмечают, что, в соответствии с п. 5.2 Договора, предусмотрено условие: Абонент обязуется не использовать услуги без предварительного письменного согласования с Оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок. Письменного согласования с Абонентом не было.

В целях объективного рассмотрения дела, Комиссией установлено, что товарный знак «Деньги сразу» принадлежит ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» (ИНН 3664223480), при этом правом пользования указанным товарным знаком обладают ООО «МКК ЛЕБЕДЬ» (ИНН 9201527428) и ООО МФК «Новое финансирование» (ИНН 6162073437).

В ходе рассмотрения настоящего дела, представителем ООО МФК «Новое финансирование» было сообщено о том, что номер телефона, с которого осуществлялось распространение рекламы, Обществу не принадлежит, звонки не совершались.

ООО «МКК ЛЕБЕДЬ» сообщило, что звонки на номер телефона <...> Обществом не совершались, номер телефона <...> Обществу не принадлежит.

Согласно ответу ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» (вх. №10252 от 09.08.2022), 14.01.2022г. гражданином <...> с помощью платформы <https://electrozaim.ru/>, была подана заявка на получение займа в размере 100 000 рублей, при оформлении заявки на заем, <...> было выражено согласие на обработку персональных данных.

Между ООО «АПИПРОФИТ» и ИП <...> заключен договор об оказании рекламных услуг №3-0111 от 01.11.2021г., на основании которого права на обработку персональных данных перешли к ООО «АПИПРОФИТ». На основании договора №20 от 01.10.2021г. права на обработку персональных данных перешли к ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» подтвердила, что звонок совершен Обществом. Документов, свидетельствующих, что заявку оставлял именно <...>, не представлено. Скрипты, запрошенные в рамках рассмотрения настоящего дела, не представлены в виду их отсутствия.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 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.

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, с учётом доводов лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Татарстанского УФАС России установила следующее.

Согласно статье 3 Закона о рекламе реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация, которая доводилась до сведения Заявителя посредством телефонного звонка на мобильный телефон, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- информация распространена в форме телефонного звонка по сети электросвязи, а именно- посредством использования подвижной радиотелефонной связи.

Согласно п. 35 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон 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;

- объектом рекламирования является товар (продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот), 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 (подп. 2-3 ст. 3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае выступают услуги предоставления займа.

Доведенная до сведения заявителя информация не относится к категории той информации, на которую Закон о рекламе не распространяет своё действие в соответствии с ч. 2 ст. 3 Закона о рекламе. В частности, она не является справочно-информационным и аналитическим материалом (обзором внутреннего и внешнего рынков, результатом научных исследований и испытаний), не имеющим в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

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 (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе).

Целями Закона о рекламе являются, в том числе реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

Абонент, согласно пункту 1 статьи 2 Закона о связи - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Таким образом, абонент выступает «пассивной» стороной отношений по передаче информации, он выступает получателем сообщений.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы. Законом о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе).

При этом законодатель закрепил обязанность рекламодателя немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе).

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума ВАС РФ) согласие абонента может быть выражено в любой форме, однако такая форма согласия должна быть достаточной для идентификации такого согласия и подтверждения волеизъявления лица на получение рекламы от конкретного рекламодателя (см. абзац четвертый п. 15 постановления Пленума ВАС РФ).

В постановлении Пленуме ВАС РФ указано, что 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.

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

При этом, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 № 2-П), стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов абонента как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не

опосредованной и обусловленной ознакомлением с правилами оказания (предоставления) услуг.

Документы, подтверждающие в рассматриваемом случае наличие согласия со стороны заявителя на получение спорной рекламы рекламодателем не представлены.

Кроме того, Комиссия Татарстанского УФАС России в действиях «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» усматривает нарушение части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В силу пункта 16 статьи 5 Федерального закона от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» полное наименование (полное фирменное наименование) микрофинансовой компании должно содержать словосочетание «микрофинансовая компания» и указание на ее организационно-правовую форму. Сокращенное наименование (сокращенное фирменное наименование) микрофинансовой компании должно содержать словосочетание «микрофинансовая компания» или слово, образованное сочетанием букв «мфк», и указание на ее организационно-правовую форму.

Из обращения следует, что 15 января 2022 года в 11 часов 11 минут поступил звонок с текстом: «- Здравствуйте! Айрат Наилевич? Меня зовут Рома, компания «Деньги Сразу»...получение денежных средств могли бы оформить. Займ сейчас до 100 000 рублей до полугода по сниженной процентной ставке сейчас в районе 4%...»

Таким образом, при осуществлении звонка сотрудником ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» не было озвучено наименование, содержащее словосочетание «микрофинансовая компания» и указание на ее организационно-правовую форму.

Также, Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» нарушают часть 3 статьи 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 3 статьи 28 Закона «О рекламе», если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом "О потребительском кредите (займе)", для заемщика и влияющие на нее.

В ходе звонка оператором было озвучено, что «... Займ сейчас до 100 000 рублей до полугода по сниженной процентной ставке сейчас в районе 4%...», однако прочие условия получения займа не были перечислены.

При этом, в рамках рассмотрения дела представителю ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» было предложено представить полный скрипт звонка, на что был получен отказ.

Учитывая вышеизложенное, действия ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» нарушают часть 1 статьи 18, часть 1 и часть 3 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламопроизводитель, ответственность за нарушение статьи 28 несет рекламодатель и рекламопроизводитель.

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

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в

готовую для распространения в виде рекламы форму.

В связи с вышеизложенным, ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС», согласно статье 38 Закона о рекламе, одновременно является рекламодателем, рекламораспространителем, и рекламопроизводителем.

На момент рассмотрения дела №016/05/18-586/2022 в материалах дела не имеется подтверждения прекращения распространения ненадлежащей рекламы. Таким образом, комиссией Татарстанского УФАС установлены основания для выдачи предписания.

Кроме того, в связи с передачей персональных данных ООО «АПИПРОФИТ» и ИП <...> без согласия на их обработку третьим лицам (ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС»), Комиссией удовлетворено ходатайство заявителя о направлении материалов в указанной части в Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Татарстан для принятия мер реагирования в рамках предоставленных полномочий.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» (ИНН 3664223480, адрес регистрации: 344034, Ростовская обл., г. Ростов-На-Дону, ул. Портовая, д. 193 офис 302) при помощи телефонного звонка на мобильный номер Заявителя (89033199000) посредством телефонного звонка с номера <...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, части 1 и части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать предписание ООО «МКК СКОРОСТЬ ФИНАНС» о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Производство по делу в отношении ООО «ЗОРРА» (ИНН: 6143097048, ОГРН: 1186196044374, адрес регистрации: Ростовская обл., г. Волгодонск, ул.Черникова, д. 2Д, помещение 2) прекратить.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

5. Направить материалы дела в Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Татарстан для принятия мер реагирования в рамках компетенции.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)