

Исх. № ВЧ-08/7627 от 15.06.2022

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

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

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

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

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело № 016/05/18-595/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Комлинк Корп» (199106, г. Санкт Петербург, ул. 22-я В.О. Линия, д. 3 корп. 1 литер М, помещение 1Н, комната № 370, ИНН: 7802719650), ООО «МФК «КарМани» (119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9 стр. 2 пом. 1, ИНН: 7730634468), ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» (443124, Самарская обл, г.о. Самара, вн.р-н Промышленный, г Самара, ул. Ново-Садовая, д. 180А, офис 18, ИНН 6316251820) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

с участием:

-заявителя <....>;

-представителя <....>;

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 рекламных звонков на мобильный номер заявителя <....> 16 января 2022 года в 13 часов 44 минут с текстом:

- Алло! Алло!

- Алло! Здравствуйте!

- Здравствуйте.

- Меня зовут <....>, я менеджер федеральной компании «Кармани», мы представляем деньги на любые цели. К нам поступила Ваша заявка на кредит, какая сумма Вам нужна и как срочно?

- Никакая сумма не нужна.

- Извините за беспокойство, всего доброго, до свидания.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Объектом рекламирования является – услуги по предоставлению денежных средств (финансовая услуга).

Согласно детализации расходов на номер <....> с 14 января по 17 января 2022, представленного заявителем от оператора связи ПАО «Вымпелком», 16 января 2022 года в 13 часов 44 минут в адрес заявителя поступил звонок с абонентского номера <....>.

Фотоизображение из детализации представлено ниже.

<....>

При этом, исходя из видеозаписи разговора, а также скриншота экрана телефона, представленного заявителем, следует, что входящий звонок поступил с номера <....>.

Фотоизображение представлено ниже.

<....>

Оператором сотовой связи <....> является ПАО «Вымпелком».

В ходе рассмотрения обращения, в целях установления владельца номера <....> с которого был произведен звонок рекламного характера, Управлением, в адрес ПАО «МТС», был направлен запрос.

Исходя из ответа оператора сотовой связи ПАО «МТС» (вх. № 1627 от 10.02.2022), следует, что указанный в запросе телефонный номер <....> выделен ООО «Комлинк Корп» (199106, г. Санкт Петербург, ул. 22-я В.О. Линия, д. 3 корп. 1 литер М, помещение 1Н, комната № 370, ИНН: 7802719650) на основании Договора об оказании услуг связи № 177762680748 от 24.06.2021 года.

Согласно пояснениям ООО «Комлинк Корп» (вх. № 2061 от 18.02.2022) телефонный номер <....> был получен ООО «Комлинк Корп» от оператора связи ПАО «МТС» и используется Обществом в качестве технологического номера.

Также в пояснениях от 27.04.2022 (вх. № 5851) ООО «Комлинк Корп» пояснило, что абонентский номер <....>, указанный в скриншоте, представленном заявителем, поступил от присоединенного оператора ООО «Спейстел». Согласно полученному 30.12.2021 от ООО «Спейстел» уведомлению, телефонный номер <....> был выделен ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» в рамках договора об оказании услуг.

Абонентский номер <....> принадлежит оператору связи ООО «Спринт» (129085, г. Москва, бульвар Звёздный, д. 21 стр. 1 Э 1 П I ком. 18 офис 20, ИНН 7723613650).

В ответ на запрос ООО «Спринт» (вх. № 1668 от 11.02.2022) сообщило о том, что абонентский номер <....> выделен ООО «Спейстел» (121596, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Можайский, ул. Горбунова, д. 2, стр. 3, этаж 8, помещ/ком/офис II/38Д/202А «Бизнес центр «Гранд Сетунь Плаза», ИНН: 7735140543) на основании договора об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи № 034-DEF-2019 от 01.10.2019 (дополнительное соглашение № 8 от 22.10.2020).

Согласно письменным пояснениям ООО «Спейстел» (вх. № 2506 от 01.03.2022) абонентский номер <....> выделен ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» (119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9 стр. 2 пом. 1, ИНН: 7730634468) на основании договора оказания услуг связи № МСК-816/21 от 11.01.2021.

В ответ на запрос Управления, ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» (вх. № 2893 от 10.03.2022) сообщило о том, что телефонный номер <....> был передан обществу от контрагента – ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» (443124, Самарская обл, г.о. Самара, вн.р-н Промышленный, г Самара, ул Ново-Садовая, д. 180А, офис 18, ИНН 6316251820) с которым заключён договор № 1903-Г/2021 от 19.03.2021, в соответствии с которым ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» обязалось осуществлять действия по привлечению клиентов, имеющих намерение заключать договор с Обществом. По указанному договору ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» гарантирует наличие согласие Абонента. ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» по договору № 1903-Г/2021 от 19.03.2021 передало сведения об Абоненте Обществу в целях предложения финансовых услуг Абоненту.

Абонент, которому принадлежит телефонный номер <....>, предоставил согласие на получение звонков от Общества, что подтверждается информацией ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА», которым в адрес ООО МФК «КарМани» было представлено согласие Абонента, подписанное Абонентом, а также лог-файл, подтверждающий подписание согласия.

Фотоизображение лог-файла представлено ниже.

<....>

Телефонный номер <....> был заявлен Абонентом в качестве контактного, в том числе для связи по вопросам предложения заключения договора потребительского займа. Абонент разрешил собирать, хранить, обрабатывать и использовать персональные данные Абонента, в том числе передавать их третьим лицам (включая Общество), в целях направления предложений на номер телефона, указанный в согласии, для предоставления финансовых услуг (выдачи займов). Согласие Абонентом было оставлено на сайте <https://limondo.ru/>, что содержится в выдержке из базы данных и согласии, представленных ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА». При этом на базовой странице <https://limondo.ru/> перед переходом к заполнению анкетных данных размещена информация о том, что сервис предназначен для подбора займов. Таким образом, Заявитель самостоятельно и по своей воле заполнял заявку в целях получения предложений о выдаче займов.

По полученным данным Заявитель по имени <....> оставил заявку на получение займа и предоставил согласие на обработку персональных данных и их передачу третьим лицам в целях оформления (получения) кредита (займ) на сайте <https://limondo.ru/>. Согласие предоставлено путем проставления чекбокса (галочки) внизу страницы.

Фотоизображение отметки приведено ниже:

<....>

Заявитель заполнил анкетные данные на сайте <https://limondo.ru/>, проставил чекбокс (галочку) напротив согласия на обработку персональных данных, после чего его заявка была сформирована и подписана, что подтверждается указанной выше выдержкой из журнала лог-файлов о подписании. Оформленное таким образом согласие является достаточным доказательством и документом, выражающим в полной мере волеизъявление клиента на обработку и передачу третьим лицам его персональных данных, а также согласие на то, что подписание согласия аналогом собственноручной подписи (с применением кодов, паролей иных средств, в том числе, но не исключая прочего, путем заполнения полей диалоговых окон в сети «Интернет», проставления чекбоксов («галочек»), проставления согласия напротив дисклеймеров, в частности подтверждаемых файлами регистрации (лог-файлами)) либо путем факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования приравнивается к собственноручному подписанию. Формирование согласия в объективной форме (на бумажном носителе или в электронной форме) осуществляется путем объединения автоматизированным способом предоставленных клиентом персональных данных и формы подписанного им согласия аналогом собственноручной подписи.

Как следует из формы обратной связи, размещенной по ссылке: <https://limondo.ru/>, проставляя чекбокс, клиент соглашается с обработкой его персональных данных, дает поручение на обработку в соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2006 №152-ФЗ «О персональных данных», в том числе их передачу финансовым организациям для подбора персональных предложений по кредитованию.

Получение согласия путем его электронного заполнения через сайт также является надлежащей формой согласия в целях получения рекламы.

Таким образом, согласие при заполнении заявки на выдачу займа Заявителем было предоставлено. При отправке рекламного сообщения в адрес заявителя нарушение законодательства о рекламе и о персональных данных, а также смежных нормативных актов отсутствует. При этом в действиях Заявителя усматриваются признаки недобросовестного (неправомерного) поведения.

На основании вышеизложенного, Управлением в отношении ООО «Комлинк Корп» (ИНН: 7802719650), ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» (ИНН: 7730634468), ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» (ИНН 6316251820) возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В рамках производства по настоящему делу ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» в дополнение к ранее направленной информации, представлены письменные пояснения (вх. № 5260 от 18.04.2022), исходя из которых следует, что Общество не располагает сведениями об IP-адресе, с

которого был осуществлен Заявителем переход на сайт <https://limondo.ru/>. Обществом запрошена информация у контрагента Общества, после ее получения Общество направит дополнительный ответ в адрес Управления.

Общество в ходе осуществления рекламирования услуг по телефонному номеру Заявителя использовало собственное оборудование и программные продукты.

ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» также дано описание процесса рассылки рекламы.

Общество получает телефонные номера клиентов от контрагентов по заключенным с последними договорам, условиями которых предусмотрено, что контрагент гарантирует наличие согласия клиента на продвижение финансовых услуг, в том числе, если применимо, с частичным использованием автоинформатора, и т.д. Ответственные сотрудники Общества, исходя из предоставленных контрагентами данных, формируют пул номеров, которые используются для обзвона клиентов. Запуск обзвона инициируется владельцами (ответственными работниками) рекламных кампаний обзвона. Процесс работы с системами, в том числе порядок звонков доводится до сведения сотрудников непосредственным руководителем в устной форме или по электронной почте. Списки потенциальных клиентов для осуществления звонков рекламного характера формируются после получения сведений от контрагентов Общества и после произведенного детального анализа на предмет наличия согласий на получение рекламы.

Заказчиком услуг по отправке рекламы Заявителю являлось Общество, договоры с третьими лицами на оказание рекламных услуг в целях отправки звонка Заявителю Общество не заключало.

15.04.2022 в адрес Управления поступили письменные возражения Заявителя (вх. № 5160) на доводы ООО «Микрофинансовая компания «КарМани», изложенные в определении о возбуждении настоящего дела, согласно которым Заявитель заявок на получение займов на сайтах МФО или ещё где-либо не оставлял, согласий на обработку персональных данных не давал.

Представленные в деле доказательства, в том числе скриншот лог-файла, который, исходя из содержания, создан после совершения звонка и представляющий собой непонятный набор символов, не подтверждают факт заполнения в определенное время на интернет ресурсе анкеты совместно с согласием на обработку персональных данных, а также проведение ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» надлежащей идентификации такого лица.

Кроме того, ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» в пояснениях вх. № 6162 от 05.05.2022 и вх. № 6448 от 18.05.2022 сообщило о том, что Общество не располагает сведениями об IP-адресе, с которого был осуществлен Заявителем переход на сайт <https://limondo.ru/>, поскольку согласно ответу контрагента ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» из-за отсутствия функционала сохранения IP-адреса, он не отображается в лог-файле.

Изучив представленные пояснения и доказательства по настоящему делу, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 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 16.01.2022, 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 является – услуги по предоставлению денежных средств (финансовая услуга).

- информация была адресована неопределённому кругу лиц-пользователей связи и является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации. Не может быть определен и конкретный субъект правоотношений, возникающих по поводу реализации объекта рекламирования. Информация, представленная в телефонных разговорах заявителям, не обращена к конкретному потребителю, из текста бесед не следует, что они были адресованы каким-либо определённым лицам.

Сведения не носят персонализированного характера, представляют интерес для неопределенного круга лиц.

Доведенная до сведения заявителя информация не относится к категории той информации, на которую Закон о рекламе не распространяет своё действия 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 (ч. 1 ст. 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 (ст. 1 Закона о рекламе).

Абонент согласно п. 1 ст. 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 (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

При этом законодатель закрепил обязанность рекламодателя немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 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).

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.

Направленная в адрес Управления анкета, не идентифицирует личность Заявителя и не позволяет с точностью установить, что именно Заявитель оставлял заявку на сайте.

Таким образом, в материалы дела не представлено необходимых доказательств наличия согласия абонента на получение рекламы посредством телефонных звонков.

Вместе с тем, нарушение законодательства о рекламе может быть устранено любым лицом, которое может прекратить распространение рекламы. В данном случае таким лицом, причастным к распространению рассматриваемой рекламы, является ООО «Микрофинансовая компания «КарМани».

Кроме того, 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).

Согласно статье 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

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.

При осуществлении звонка сотрудником ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, озвучено не было.

Таким образом, вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно статье 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушения части 1 статьи 18 несет рекламодатель, за нарушения части 1 статьи 28 несет рекламодатель и рекламоделец.

Рекламораспространителем и рекламодателем является ООО «Микрофинансовая компания «КарМани».

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В адрес Татарстанского УФАС России поступили пояснения ООО «Микрофинансовая компания «КарМани», согласно которым, Обществом произведено уничтожение телефонного номера Заявителя для исключения негативных ситуаций (вх. № 2893 от 10.03.2022).

Ввиду добровольного устранения нарушения и прекращения распространения рекламы на момент вынесения Комиссией решения, основания для выдачи предписания отсутствуют.

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:

Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» (119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9 стр. 2 пом. 1, ИНН: 7730634468, ОГРН: 1107746915781) путем распространения телефонного звонка на мобильный номер <...> 16 января 2022 года в 13 часов 44 минут с текстом: «- Алло! Алло!- Алло! Здравствуйте! - Здравствуйте.- Меня зовут <...>, я менеджер федеральной компании «Кармани», мы представляем деньги на любые цели. К нам поступила Ваша заявка на кредит, какая сумма Вам нужна и как срочно? - Никакая сумма не нужна. - Извините за беспокойство, всего доброго, до свидания», поскольку в ней нарушены требования ч. 1 статьи 18, ч. 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Предписание ООО «Микрофинансовая компания «КарМани» об устранении нарушения не выдавать в связи с фактическим устранением нарушения.

Производство по делу в отношении ООО «Комлинк Корп» (199106, г. Санкт Петербург, ул. 22-я В.О. Линия, д. 3 корп. 1 литер М, помещение 1Н, комната № 370, ИНН: 7802719650), ООО «ГИДФИНАНС-МЕДИА» (443124, Самарская обл, г.о. Самара, вн.р-н Промышленный, г Самара, ул. Ново-Садовая, д. 180А, офис 18, ИНН 6316251820) прекратить.

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

Решение изготовлено в полном объеме 15 июня 2022 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель Председателя Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)