

РЕШЕНИЕ № 004/05/18-156/2021

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена «13» июля 2021г.

В полном объеме решение изготовлено «14» июля 2021г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

В отсутствие:

заявителя – Т.,

заинтересованного лица - ПАО «Вымпелком» (ИНН 7713076301, КПП 997750001, адрес: 127083, г. Москва, ул. 8-го Марта, 10, стр. 14),

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Телепорт-М» (ИНН 7719439978, ОГРН 1167746222050, адрес: 105318, г. Москва, ул. Ткацкая, д. 17, строение 2), К. по доверенности № 1 от 01.04.2020г, посредством видео-конференц-связи,

В присутствии:

заинтересованного лица - ООО МКК «Профиреал» (ИНН 7838492459, ОГРН 1137847255765, адрес: 196136, г. Санкт-Петербург, ул. Всеволода Вишневого, д. 12А, пом. 2Н, оф. 401), З. по доверенности № 23 от 19.02.2021г., посредством видео-конференц-связи,

13.07.2021г. рассмотрев дело №004/05/18-156/2021 от 14.05.2021г., возбужденное в отношении ООО «Телепорт-М» (ИНН 7719439978, ОГРН 1167746222050, адрес: 105318, г. Москва, ул. Ткацкая, д. 17, строение 2) по факту распространения голосового звонка с признаками нарушения части 1, 2 статьи 18 и части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай заявления физического лица Т. (вх. №1382 от 16.03.2021г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «Мегафон», о распространении следующего рекламного звонка с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-

ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер +7985...), 14.05.2021г. в отношении ООО МКК «Профиреал» возбуждено дело №004/05/18-156/2021.

В качестве подтверждения факта получения рекламного звонка заявителем представлена запись данного звонка со своего сотового телефона, подтверждающая факт получения абонентом вышеуказанного голосового сообщения.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 2 статьи 18 Закона о рекламе не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Согласно части 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 (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9 - 10.3, 12 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 настоящего Федерального закона.

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

07.04.2021г. вх. № 1819 был получен ответ от ПАО «Мегафон» в котором был зафиксирован факт телефонного соединения 15.03.2021г. в 13:08 часов с абонентского номера +7965... на абонентский номер заявителя (+7985...).

По информации, размещенной на официальном сайте Федерального

агентства связи, абонентский номер +7965... выделен оператору ПАО «ВымпелКом».

ПАО «ВымпелКом» 23.04.2021г. представило информацию (вх. № 2148), согласно которой номер телефона +7965... выделен абоненту ООО МКК «Профиреал» на основании договора на оказание услуг связи № 688... от 22.05.2018г.

На запрос информации о распространителе указанного голосового сообщения (исх. № 1199/05 от 26.04.2021 г.) от ООО МКК «Профиреал» пояснений не поступало.

Запрашиваемые УФАС по Республике Алтай определением №004/05/18-156/2021 от 14.05.2021г. о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе информация и документы были представлены ООО МКК «Профиреал» (далее – Компания) (вх. № 2962 от 03.06.2021г.), из которых следует, что телефонный номер (+7985...) был предоставлен Компании ее контрагентом – ООО «Телепорт-М» (ИНН 7719439978, ОГРН 1167746222050, адрес: 105318, г. Москва, ул. Ткацкая, д. 17, строение 2), в рамках договора об оказании информационных услуг № 12-05/05/2020 от 12.05.2020г., в соответствии с условиями которого ООО «Телепорт-М» оказывает услуги по размещению рекламных материалов Компании и предоставляет заявки от третьих лиц на кредитные продукты Компании (услуги по микрофинансированию). По информации, полученной от ООО «Телепорт-М», абонентский номер +7985... **(П.)** оставлял свою заявку на получение микрозайма посредством заполнения анкеты на информационном портале ООО «Телепорт-М», расположенном на сайте <https://tagan.su>, которая содержит в себе согласие на обработку персональных данных абонента телефонного номера +7985..., в том числе согласие на получение сообщений рекламного и информационного характера.

В соответствии с пунктом 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

Согласно информации ООО МКК «Профиреал» (вх. № 2576 от 18.05.2021г.) голосовое сообщение: «- **Алло? – Ваша заявка пересмотрена и одобрена, получить займ нажмите один, отказаться – два**», Компании не принадлежит. Для информирования клиентов, желающих получить заем в соответствии с заявкой на получение займа и при наличии согласия на обработку

персональных данных, Компания использует информационное сообщение: «- **Вас приветствует «профи кредит» Вам предварительно одобрен займ до ста тысяч рублей, для получения денег нажмите один, Вам ответит первый освободившийся оператор**», предоставленного контрагентом – ООО «Телепорт-М» в рамках договора оказания информационных услуг.

На основании вышеизложенного Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела №004/05/18-156/2021 от 14.05.2021г. для замены ненадлежащего ответчика (вместо ООО МКК «Профиреал» на ООО «Телепорт-М»), уточнения обстоятельств совершения нарушения (вместо рекламы «- **Алло? – Ваша заявка пересмотрена и одобрена, получить займ нажмите один, отказаться – два**» распространилась реклама: «- **Вас приветствует «профи кредит» Вам предварительно одобрен займ до ста тысяч рублей, для получения денег нажмите один, Вам ответит первый освободившийся оператор**» и продлении срока его рассмотрения в связи с необходимостью получения от ООО «Телепорт-М» дополнительных доказательств (определение об отложении рассмотрения дела № 004/05/18-156/2021 и продлении срока его рассмотрения от 10.06.2021г.).

Согласно письменным пояснениям ООО «Телепорт-М» (вх. №3573 от 06.07.2021г.), распространение вышеуказанной рекламы, осуществлено с согласия абонента +7985..., данное согласие получено от ООО МКК «Таганка» в рамках получения заявки на сайте <http://tagan.su> 26.02.2021г.

Вместе с тем, Комиссией УФАС по РА установлено, что заявитель Т. согласия не давал, фамилия заявителя, указанная в согласии, не соответствуют действительности, так как согласно информации ПАО «Мегафон» (вх. № 1819 от 07.04.2021г.) абонентский номер +7985... выделен Т. (а не П.).

Кроме того, к заявлению Т. (вх. № 1382 от 16.03.2021г.) приложено его согласие на получение ФАС России информации о детализации счета, телефонных соединениях и т.д.

В связи с чем, у Комиссии УФАС по РА отсутствуют основания полагать, что данное согласие получено в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

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

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - это 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.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер).

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - это 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Аудиозапись информации, поступившей на номер телефона абонента +7985... следующего содержания: «- **Вас приветствует «профи кредит» Вам предварительно одобрен займ до ста тысяч рублей, для получения денег нажмите один, Вам ответит первый освободившийся оператор»** содержит все признаки рекламы:

- распространена по сетям электросвязи, а именно по телефонной связи посредством автоматического дозвонивания (в ходе осуществления звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека);

- адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из содержания вышеуказанной аудиозаписи не ясно, для кого именно создано данное сообщение (предложение) и на восприятие кого данное сообщение направлено (неперсонифицированный характер звонка);

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все признаки рекламы, перечисленные в пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе и,

следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Федеральным законом "О рекламе".

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

В силу 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.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-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.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: "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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Вместе с тем 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".

Таким образом, обязанность доказывания наличия предварительного согласия абонента на получение рекламы возложено на рекламораспространителя.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Закона о рекламе не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Из содержания записи вышеуказанного телефонного разговора следует, что в ходе осуществления данного звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание), поскольку предоставленный аудиофайл содержит заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность речи человека.

Данный вывод подтверждается тем, что после воспроизведения рекламной информации следует предложение нажать на нужную цифру для соединения с оператором (**«для получения денег нажмите один, Вам ответит первый освободившийся оператор»**).

Таким образом, спорная реклама содержит признаки нарушения части 2 статьи 18 Закона о рекламе, так как распространяется посредством автоматического дозвонивания.

Согласно части 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 пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Согласно Закону о защите конкуренции под финансовую услугу подпадают конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением, размещением денежных средств, но только в случае, если они оказываются финансовой организацией. При этом перечень финансовых организаций содержится в пункте 6 статьи 4 Закона о

защите конкуренции. Данный перечень является закрытым.

На основании пункта 5 части 1 статьи 3 Федерального закон от 21.12.2013г. №353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Федеральный закон «О потребительском кредите (займе)») профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами коммерческой организации, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности (Федеральным законом от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», Федеральным законом от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах», Федеральным законом от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации», Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»).

Согласно информации ООО «Телепорт-М» (вх. № 3573 от 06.07.2021г.) компания не является финансовой организацией, не выдает кредиты или займы, а только выступает посредником между финансовыми учреждениями, которые по законодательству РФ имеют право выдавать займы и физическим лицам, которые этот займ хотят получить. ООО «Телепорт-М» состоит в договорных отношениях с ООО МКК «Таганка», между данными обществами заключен Договор № 417 от 17.03.2021г. на оказание услуг. По данному договору, ООО МКК «Таганка» оказывает услуги ООО «Телепорт-М»: «передача Данных Пользователей, которые выразили желание воспользоваться потребительским займом на Основных Условиях Займа».

ООО «Телепорт-М» в государственном реестре ломбардов, государственном реестре кредитных потребительских кооперативов, государственном реестре сельскохозяйственных кредитных потребительских кооперативов, государственном реестре микрофинансовых организаций, перечне микрофинансовых организаций предпринимательского финансирования отсутствует (<https://cbr.ru/finmarket/registries/>).

Комиссия, исследовав материалы дела, оценив рекламную информацию, пришла к выводу, что она не содержит информации о наименовании юридического лица, оказывающего финансовую услугу - предоставление

займа, что противоречит части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Следовательно, реклама вышеуказанного содержания является ненадлежащей.

В связи с изложенным, действия ООО «Телепорт-М», связанные с распространением информации: «- **Вас приветствует «профи кредит» Вам предварительно одобрен займ до ста тысяч рублей, для получения денег нажмите один, Вам ответит первый освободившийся оператор**», поступившего в 13:08 часов 15.03.2021г. от отправителя +7965... посредством сотовой связи без получения предварительного согласия абонента, использования сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания), а также в которой отсутствует информация о финансовой организации и финансовой деятельности (лице), предоставляющей данный вид услуг (займ), образуют нарушения частей 1, 2 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 **рекламораспространитель** 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.

При решении вопроса о возможности выдачи предписания, Комиссия исходит из того, что документы, подтверждающие исключение ответчиком номера +7985... из списка для отправки рекламных сообщений 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 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «- **Вас приветствует «профи кредит» Вам предварительно одобрен займ до ста тысяч рублей, для получения денег нажмите один, Вам ответит первый освободившийся оператор»**, поступившую в 13:08 часов 15.03.2021г. от отправителя +7965..., без предварительного согласия абонента Т. (абонентский номер +7985...) и использования сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания), а также в которой отсутствует информация о финансовой организации и финансовой деятельности (лице), предоставляющей данный вид услуг (займ), что противоречит частям 1, 2 статьи 18, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Телепорт-М» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

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

Решение и предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд, в течение трех месяцев, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.