

Федеральный закон от 21.12.2013 N 353-ФЗ(ред. от 24.07.2023)"О потребительском кредите (займе)"

По списку рассылки

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 068/05/18-442/2023 о нарушении законодательства**

**Российской Федерации о рекламе**

30 октября 2023 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

члены Комиссии: заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., главный специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Козлова Е.Л., специалист 1 разряда организационно-финансового отдела Рябова К.С.,

рассмотрев дело № 068/05/18-442/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством направления аудиосообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие:

заявителя - <...> ,

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения – ООО «Смарт-Центр», ООО МКК «Авантаж»,

заинтересованных лиц – ООО «Т2 Мобайл», ПАО «Вымпел-Коммуникации» извещенных о месте и времени надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило обращение <...> (вх. от 13.06.2023 № 3605-ИП/23) с жалобой на поступление на его номер телефона рекламного аудиосообщения без его согласия.

Как следует из обращения, 10.06.2023 в 14:08 с номера телефона (<...>) на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило аудиосообщение следующего содержания: *«На связи Отличные наличные. Для Вас все займы без страховки. Первый и повторные. А первый заём бесплатно на 7 дней. Чтобы получить выгодные условия на займы Вам нужно обязательно перейти по ссылке на сайт. Нажмите «один», чтобы получить смс рассылкой для участия»* без его согласия.

В результате рассмотрения обращения Тамбовским УФАС России установлено, что на номер телефона заявителя (номер <...>) вышеуказанное рекламное аудиосообщение поступило с номера телефона <...>, относящегося к номерной емкости ПАО «Вымпел-Коммуникации», а номер телефона заявителя (<...>) относится к оператору сотовой связи ООО «Т2 Мобайл».

26.06.2023 в отношении ПАО «Вымпел-Коммуникации» возбуждено настоящее дело.

Письмом (исх. от 26.06.2023, вх. от 19.07.2023 № 4488-/23) ПАО «Вымпел-Коммуникации» сообщило, что абонентский номер с 22.03.2023 по настоящее время зарегистрирован по договору № 769153811 на ООО «Смарт-Центр» (ИНН: 1435252703). Абонентский номер <...> согласно НИИ Радио принадлежит номерной емкости ООО «Т2 Мобайл».

Определением по делу 068/05/18-442/2023 (исх. от 28.07.2023 № КМ/3007/23) ООО «Смарт-центр» привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ООО «Т2 Мобайл» и ПАО «Вымпел-Коммуникации» в качестве заинтересованных лиц.

ООО «Смарт-Центр» письмом (вх. № 5121-ЭП/23 от 18.08.2023) сообщило, что между обществом и ООО МКК «Авантаж» (ИНН: 5402001331, ОГРН: 1155476000855, 630102, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Шевченко, д. 15/1, этаж/офис 3/7) заключен договор об оказании услуг центра обработки вызовов от 01.04.2019 года.

В соответствии с данным договором ООО «Смарт-Центр» был осуществлен звонок на номер телефона <...> с абонентского номера <...> 10.06.2023 в 14 часов 08 минут.

Согласие абонента <...> было получено от ООО МКК «Авантаж». ООО МКК «Авантаж» получило согласие от ООО «Апипрофит», на основании договора оказания рекламных услуг № 8 от 01.10.2021 г. ООО «Апипрофит» получило указанное согласие от ИП <...> в рамках договора об оказании рекламных услуг № 2-2006 от 20.06.2022 г.

Вместе с тем, установлено, что согласно договору № НСК-04.19 от 01.04.2019 ООО «Смарт-Центр», обязуется по поручению ООО МКК «Авантаж» оказать услуги центра обработки вызовов.

Пунктом 3.2.1 договора предусмотрено, что ООО «Смарт-Центр» запрашивает у ООО МКК «Авантаж» информацию, необходимую для оказания услуг в целях

своевременного и эффективного выполнения поручений.

Пунктом 3.3.3 договора установлено, что Заказчик - ООО МКК «Авантаж» обеспечивает исполнителя - ООО «Смарт Центр» необходимой информацией для качественного оказания услуг клиентам. Перечень и полнота предоставления такой информации определяется Заказчиком.

Определением по делу № 068/05/18-442/2023 (исх. № СМ/3398/23 от 25.08.2023) ООО МКК «Авантаж» (ИНН 5402001331, ОГРН 1155476000855, 630102, Новосибирская область, г Новосибирск, ул. Шевченко, д. 15/1, этаж/офис 3/7) привлечен к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства. У Общества были запрошены документы и сведения, связанные с распространением рассматриваемой рекламы.

Письмом (вх. от 08.09.2023 № 5601-ЭП/23) ООО МКК «Авантаж» сообщило, что требования статьи 18 ФЗ «О рекламе» Общество надлежащим образом соблюдает, согласие на распространение рекламы было получено от ООО «Апипрофит» на основании договора оказания рекламных услуг от 01.10.2021.

ООО «Апипрофит» получило согласие от ИП <...> в рамках договора об оказании рекламных услуг № 2-2006 от 20.06.2022.

Согласие абонента <...> предоставлено <...> при регистрации 15.12.2022 в 23:31:51 на сайте <https://mikrozaymi24.ru/>.

В целях получения займа пользователи сайта <https://mikrozaymi24.ru/> заполняют онлайн-заявку на получение займа, переходя по ссылке <https://mikrozaymi24.ru/>, при этом самостоятельно, добровольно предоставляют свои персональные и контактные данные.

Успешная регистрация на сайте <https://mikrozaymi24.ru/> с целью получения услуги по подбору кредитных продуктов невозможна без ознакомления с условиями публичной оферты и предоставления согласия на обработку персональных данных и согласия в том числе на получение рекламных рассылок по сетям связи. Согласие было подписано путем проставления знака "V" в соответствующем разделе при регистрации на сайте.

Таким образом, абонент (<...>) разрешила осуществлять ей звонки для получения информации об услугах и в рекламных целях.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой признается 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 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.

Таким образом, рассматриваемая информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей как к ООО МКК «Авантаж», так и к его продуктам (финансовым услугам), сведения об услугах Общества, указанные в аудиосообщении, носят обобщенный характер.

1. 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или номер телефона поступило соответствующее рекламное аудиосообщение.

Тамбовским УФАС России установлено, что при переходе по ссылке (<https://mikrozaymi24.ru/>) открывается Интернет-сайт «Микрозайм24.Быстро.Онлайн», на главной странице сайта расположено окошко для заполнения заявки на оформление займа, где можно выбрать сумму займа от 1 тысячи рублей до 100 тысяч рублей, ниже расположена активная клавиша «оформить заявку», но для того, чтобы нажать эту клавишу необходимо поставить галочку о том, что «Мне исполнилось 18 лет, я не являюсь получателем президентских выплат на детей, согласен с договором публичной оферты и даю согласие на обработку персональных данных, получение рекламных материалов, ознакомлен с «тарифными планами»», таким образом дать согласие на все вышеперечисленные манипуляции.

С учетом изложенного, у потребителя отсутствует возможность отказаться от рассылки рекламы при предоставлении согласия на обработку персональных данных, что прямо указывает на недобровольный характер представления такого согласия.

Далее необходимо ввести данные (ФИО, e-mail, номер телефона, дата рождения) и проставить галочки о том, что «Принимаю вышеперечисленное соглашение об обработке, хранении и использовании данных» и «Мне исполнилось 18 лет, я не являюсь получателем президентских выплат на детей, согласен с договором публичной оферты и даю согласие на обработку персональных данных, получение рекламных материалов, ознакомлен с «тарифными планами».

При этом, механика верификации достоверности указанного номера (проверочный смс-код и т.п.) сайтом не предусмотрена.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 N 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/распространителя.

С учетом изложенного, ссылки ООО «Смарт Центр» на надлежащее получение согласия абонента подлежат отклонению, поскольку, во-первых, оно получено под условием оказания услуг (т.е. предоставлено недобровольно), а, во-вторых, у Общества отсутствуют какие-либо доказательства, что телефонный номер указан лицом, имеющим к нему отношение.

Иными словами, отсутствуют доказательства того, что ООО «Смарт Центр» проявило должную заботливость и осмотрительность при определении списка рассылки рекламной информации, что лишает Общество права ссылаться на отсутствие вины в нарушении.

Комиссией установлено, что владельцем (номера телефона <...>) является <...>. Подтверждение наличия у рекламодателя/распространителя согласия <...> на распространение в его адрес рекламы, не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что указанное аудиосообщение направлено абоненту без его согласия, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Письмом (исх. от 31.08.2023 № 4152, вх. от 31.08.2023 № 5414-ЭП/23) ООО МКК «Авантаж» сообщило, что в связи с обращением <...> абонентский номер <...> удален из базы данных Общества и осуществление звонков на указанный номер не осуществляется.

В связи с прекращением нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости для выдачи предписания.

2. Комиссия Тамбовского УФАС России, проанализировав вышеуказанную рекламу на соответствия требованиям части 1,3 статьи 28 Закона о рекламе,

установила следующее.

Исходя из содержания рассматриваемой рекламной информации: «Для Вас все займы без страховки, первый и повторные. А первый заем бесплатно на 7 дней» объектом рекламирования является финансовая услуга.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

В соответствии с пунктом 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации наименование юридического лица в обязательном порядке должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги, следовательно, нарушает часть 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 28 Закона о рекламе (в ред. Федерального закона от 21.12.2013 N 375-ФЗ), 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.

Согласно пункту 25 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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.).

Таким образом, к условиям, определяющим полную стоимость кредита, могут быть отнесены: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых, а при применении беспроцентной ставки - порядок ее получения.

Рассматриваемая реклама не содержит информации о сроках, предоставляемого кредита, о размере процентной ставки в процентах годовых, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита.

Таким образом, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям, установленных частью 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе является ненадлежащей.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 28 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и пояснений, в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодателем является ООО «Смарт Центр» и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО МКК «Авантаж».

С 23.10.2023 ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе излагается в новой редакции (ФЗ от 24.07.2023 N 359-ФЗ) если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием ими и погашением кредита или займа, содержит информацию о процентных ставках, такая реклама должна содержать информацию, указанную в пункте 10 части 4 статьи 5 Федерального закона "О потребительском кредите (займе)". Указанная информация должна предоставляться до предоставления информации о процентных ставках и указываться шрифтом, размер которого не менее чем шрифт, которым отображается информация о процентных ставках.

Согласно пункту 10 части 4 статьи 5 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» кредитором в местах оказания услуг (местах приема заявлений о предоставлении потребительского кредита (займа), в том числе в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет") должна размещаться информация о диапазоне значений полной стоимости потребительского кредита (займа), определенных с учетом требований настоящего Федерального закона по видам потребительского кредита (займа).

Таким образом, в настоящее время рассматриваемая реклама не образует состава нарушения части 3 статьи 28 Закона о рекламе, но по-прежнему остается нарушением части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Поскольку в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения распространения рекламы с нарушением части 1 статьи 28 Закона о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдать предписание.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1



статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-47 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: *«На связи Отличные наличные. Для Вас все займы без страховки. Первый и повторные. А первый заём бесплатно на 7 дней. Чтобы получить выгодные условия на займы Вам нужно обязательно перейти по ссылке на сайт. Нажмите «один», чтобы получить смс рассылкой для участия»*, поступившую 10.06.2023 в 14:08 с номера телефона (<...>) на мобильный телефон заявителя (номер <...>), поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18, части 1,3 статьи 28 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО МКК «Авантаж» предписание об устранении нарушения требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 14.11.2023

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

Председатель Комиссии С.В. Мазаева

Члены Комиссии Н.В. Попова

Е.Л. Козлова

К.С. Рябова

Исп.Рябова К.С., тел.8-4752-72-93-54, 068-112

2023-5027