

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №054/05/18-294/2022

«15» июля 2022 г.
Новосибирск

Г.

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

....

рассмотрев дело № 054/05/18-294/2022, возбужденное по факту распространения смс-сообщений 20.12.2021 в 14:26 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: money2dayRU, следующего содержания: «Доступен мгновенный займ до 56т.р. под 0% - link.is/ikahk»; 22.12.2021 в 18:40 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: fin-ok.ru, следующего содержания: «Ваш заем одобрен на 25000 руб, под 0%! Получить: cliq.ru/jRP4anM», с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)

в отсутствие: заявителя – физическое лицо (не явился, уведомлен надлежащим образом),

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «СМС Трафик» (ИНН 7706542257, ОГРН 1057746117384) ООО «КОСМОС ЛИДС» (ИНН 3257078389, ОГРН 1213200001035), ИП Орлова А.В. (<...>),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 22634э от 23.12.2021г.) о нарушении Закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщений 20.12.2021 в 14:26 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: money2dayRU, следующего содержания: «Доступен мгновенный займ до 56т.р. под 0% - link.is/ikahk»; 22.12.2021 в 18:40 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: fin-ok.ru, следующего содержания: «Ваш заем одобрен на 25000 руб, под 0%! Получить: cliq.ru/jRP4anM».

По указанному факту возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 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.

Объект рекламирования - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемые смс-сообщения направлены на привлечение внимания к займу. Следовательно, информация, полученная заявителем посредством рассматриваемых смс-сообщений, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования является заем.

Согласно ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

ООО «Т2 Мобайл» представило информацию (№ 434/22 от 14.02.2022г.), согласно которой номер телефона <...>принадлежит заявителю на основании договора об оказании услуг подвижной связи от 06.07.2010г.

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 434/22 от 14.02.2022г.), по результатам проверки установлено, что смс-сообщения на номер телефона заявителя<...> 20.12.2021г. в 14:25 и 22.12.2021г. в 18:38 осуществляло ООО «СМС Трафик», по договору № 225/SMS-BULK от 01.06.2015г. (далее – Договор)

Согласно п. 3.2.8 Договора ООО «СМС Трафик» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом или размещение сервисов только в отношении тех абонентов исполнителей или получателей сервисов, которые выразили ООО «СМС Трафик» или клиенту Общества свое согласие на получение сервиса путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

10.03.2022г.в адрес Новосибирского УФАС России поступили пояснения ООО «СМС Трафик» (вх. № 2148-ЭП/22), согласно которому инициатором рассылки сообщения, направленного 20.12.2021 в 14:26, является ООО «Смарттек Медиа». В соответствии с договором № 30/21 от 01.03.2021г. (далее – Договор), заключенным между ООО «СМС Трафик» и ООО «Смарттек Медиа», ООО «СМС Трафик» по заданию ООО «Смарттек Медиа» оказывает последнему услуги доступа к системе.

Под системой в силу Договора понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно-аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

Комплекс оборудования и программного обеспечения, являющийся ноу-хау ООО «СМС Трафик» и охраняющийся в режиме коммерческой тайны, позволяет ООО «Смарттек Медиа» самостоятельно формировать текст сообщения, следить за доставкой сообщений и работать с базой для отправки.

ООО «Смарттек Медиа» по запросу ООО «СМС Трафик» представило ответ ИП Орлова А.В., в соответствии с которым абонент <...> (<...>) выразил свое согласие на получение смс-сообщений, путем заполнения формы на сайте money2day.ru.

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев представленные ООО «СМС Трафик» пояснения, отмечает, что ООО «СМС Трафик» в пояснениях не ответило по факту распространения смс-сообщения 22.12.2021 в 18:40 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: fin-ok.ru.

Кроме того, информация представленная ИП Орловым А.В., не подтверждает наличие согласия заявителя, поскольку телефонный номер<...> не принадлежит <...>

15.06.2022г. в адрес Новосибирского УФАС России поступил ответ от ООО «Смарттек Медиа» (вх. № 8785-ЭП/22), согласно которому 15.03.2021 между ООО «Смарттек Медиа» и ООО «КОСМОС ЛИДС» заключен договор №03/21 (далее – Договор), в соответствии с которым ООО «Смарттек Медиа» обязан оказывать услуги по доставке сообщений ООО «КОСМОС ЛИДС» до сетей и оборудования соответствующих Операторов связи с целью доставки последними таких сообщений до абонентов.

При этом согласно Договору ООО «КОСМОС ЛИДС» обязано:

- самостоятельно без участия определять содержание сообщений, формировать их текст и определять список пользователей/абонентов и их абонентские телефонные номера, на которые осуществляется организация рассылки;
- получить от абонента предварительное согласие, выраженное посредством совершения абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения.

ООО «КОСМОС ЛИДС» представило пояснения (вх. № 9548-ЭП/22 от 28.06.2022г.), согласно которым Общество зарегистрировано в качестве юридического лица 12.03.2021г. и занимается исключительно сбором аналитической информации среди лиц, интересующихся финансовыми услугами среди пользователей сети «Интернет» и проведением веб-семинаров, конференций, то есть не осуществляет

деятельность МФО, не оказывает какие-либо услуги физическим лицам, не является рекламодателем, рекламораспространителем, не продвигает свою деятельность на рынке неопределенному кругу лиц.

ООО «КОСМОС ЛИДС» не осуществляет смс рассылку (спам), а также телефонные звонки гражданам, не оставившим свою заявку на своем сайте на предмет рекламирования своих услуг.

ООО «КОСМОС ЛИДС» и ООО «Смарттек Медиа» действительно состоят в договорных отношениях (от 15.03.2021г. № СМ-03/21). Ранее по заказу Космос производилась выборочная рассылка, но только в адрес тех клиентов компании, которые предоставили соответствующее согласие и исключительно на предмет проводимых ознакомительных семинаров, проводимых компанией. Рассылка на номер <...> не осуществляется.

ИП Орлов А.В. в адрес Новосибирского УФАС России представил следующие пояснения (вх. № 9379-ЭП/22 от 24.06.2022г.), согласно которым ИП Орлов А.В. получил согласие на сайте <https://money2day> и cash-2day, посредством личного заполнения электронной формы с указанием номера телефона <...>, принадлежащего <...>.

Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает данный довод, поскольку в материалах дела присутствует подтверждение от оператора сотовой связи – ООО «Т2 Мобайл» о принадлежности телефонного номера <...> заявителю, таким образом <...> не является владельцем указанного номера.

Следовательно, ИП Орлов А.В. не удостоверился в принадлежности телефонного номера <...> тому лицу, которое регистрировалось на сайте. То есть, не предпринял все, зависящие от него меры, для недопущения нарушения Закона «О рекламе».

Таким образом, ИП Орлов А.В. является рекламораспространителем смс-сообщения, направленного 20.12.2021 в 14:26.

Следовательно, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», является ИП Орлов А.В. (<...>).

Принимая во внимание, что в настоящее время ИП Орлов А.В. добавил номер телефона <...> в черный список, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев данное дело по факту направления рекламного смс-сообщения 22.12.2021 в 18:40, конечным отправителем которого на данный момент является – ООО «СМС Трафик», приходит к выводу о необходимости выделения указанного факта в отдельное производство для всестороннего рассмотрения дела.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи

33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 20.12.2021 в 14:26 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: money2dayRU, следующего содержания: «Доступен мгновенный займ до 56т.р. под 0% - [1ink.is/ikahk](https://t.me/ikahk)», поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Признать ИП Орлова А.В. (<...> нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

2. Не выдавать ИП Орлову А.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3 .Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Выделить в отдельное производство дело по факту направления рекламного смс-сообщения 22.12.2021 в 18:40 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: fin-ok.ru, следующего содержания: «Ваш заем одобрен на 25000 руб, под 0%! Получить: clikq.ru/jRP4anM».

Решение изготовлено в полном объеме «22» июля 2022г.

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