

РЕШЕНИЕ

<...>

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

05 мая 2023 года

(изготовление решения в полном объеме)

05 мая 2023 года

(оглашение резолютивной части)

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...>; <...>;

рассмотрев дело № 011/05/18-101/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту распространения 07.12.2022 в 11 часов 13 минут на абонентский номер <...> с абонентского номера <...> рекламного звонка с признаками нарушения требований ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие заявителя – <...>., ИП <...>, <...>., надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...>. от 07.12.2022 (вх. № 6563-э от 07.12.2022) о распространении на абонентский номер заявителя рекламного звонка с нарушением требований рекламного законодательства.

Из материалов обращения следует, что 07.12.2022 в 11 часов 13 минут на абонентский номер заявителя <...> с абонентского номера <...> поступил звонок. Заявителем приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания:

«– Вы меня слышите? Получите кредитную карту Газпромбанка с лимитом до миллиона рублей, сто восемьдесят дней без процентов. Одобрение в течение пяти минут. Карту доставит на дом курьер банка. Для получения нажмите «один».

Алло, алло. Вы меня слышите? Получите кредитную карту Газпромбанка с лимитом до миллиона рублей, сто восемьдесят дней без процентов. Одобрение в течение пяти минут. Карту доставит на дом курьер банка. Для получения нажмите «один».

– Это самое мерзкое рекламное объявление».

Оператором связи представлена детализация услуг связи, подтверждающая факт поступления указанного звонка.

В соответствии с положениями, установленными 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена в форме телефонного звонка;
- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – кредитной карте Газпромбанка, формирование или поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в форме телефонного звонка на абонентский номер заявителя, является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В силу положений, установленных 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Заявитель указывает, что своего согласия на получение рассматриваемой рекламы он не давал. Из представленной заявителем аудиозаписи также не следует, что заявитель предоставил такое согласие.

В силу ч. 1 ст. 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 Положении Банка России от 24.12.2004 № 266-П «Об эмиссии платежных карт и об операциях, совершаемых с их использованием» указано, что кредитная карта как электронное средство платежа используется для совершения ее держателем операций за счет денежных средств, предоставленных кредитной организацией – эмитентом клиенту в пределах расходного лимита в соответствии с условиями кредитного договора.

Согласно п. 1 ст. 819 ГК РФ по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за пользование ею, а также предусмотренные кредитным договором иные платежи, в том числе связанные с предоставлением кредита.

Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама является рекламой финансовых услуг.

Согласно п. 1 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Пунктом 4 ст. 54 ГК РФ установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

В соответствии с пунктами 1 и 2 ст. 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Рассматриваемая реклама не содержит наименования лица, оказывающего финансовые услуги.

Согласно ч. 3 ст. 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.

Согласно п. 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в соответствии с частями 1 и 3 статьи 28 Закона о рекламе в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги, а также условия оказания этих услуг. Наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В п. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что 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.).

В соответствии с ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» полная стоимость потребительского кредита (займа) определяется как в процентах годовых, так и в денежном выражении и рассчитывается в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Рассматриваемая реклама содержит информацию о размере процентной ставки в пределах 180 дней (ноль процентов) и максимальной сумме кредита (кредитном лимите). Однако реклама не содержит все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита.

В соответствии с ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводится в заблуждение потребители рекламы.

Указание остальных условий, определяющих полную стоимость кредита, определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей и является существенной для потребителя информацией.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18, ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

Согласно ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5, ч. 1 и ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в [частях 6 и 7](#) настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

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

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов заявления усматривалось, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...>.

В связи с чем, по результатам рассмотрения указанного заявления было принято решение о возбуждении дела № 011/05/18-101/2023 в отношении <...>. по

признакам нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1 и ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе, о чём вынесено соответствующее определение № 02-16/683 от 06.02.2023.

ИП Малямов А.А. в письменных пояснениях, представленных в материалы рекламного дела, указал, что он является оператором связи на основании лицензий № 182949, № 182950, № 182951, № 182952 от 14.05.2020; абонентский номер +<...> закреплен за абонентом <...> на основании договора об оказании услуг связи № <...>.

В материалы рекламного дела представлена копия договора об оказании услуг связи <...>. Согласно указанному договору ИП <...> (оператор) оказывает <...> (абоненту) услуги по передаче данных голосовой информации и услуги центра обработки вызовов

Согласно п. 3.3 указанного договора условия оказания услуг, права и обязанности сторон определены в Правилах оказания услуг Интернет-телефонии.

В соответствии с п. 4.3.8 Правил оказания услуг Интернет-телефонии абонент обязан не использовать услуги в противоправных целях, а равно не совершать действий, наносящих вред оператору и (или) третьим лицам, получать все требуемые законодательством согласия и разрешения от третьих лиц при использовании услуг, не совершать действий, препятствующих нормальному функционированию сети связи, оборудования, программного обеспечения оператора и третьих лиц, не использовать услуги без дополнительного письменного согласования с оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений и т.п.

Как указывает <...>, он добросовестно исходил из получения <...> всех требуемых согласий до использования услуг в своих целях; ИП <...> не давал разрешения на трансляцию рекламы в адрес неопределенного круга лиц.

<...> пояснил, что звонок заявителю совершен <...>, который самостоятельно, без участия ИП <...>., формирует списки получателей звонков и содержание звонков; ИП <...> предоставляет только техническую возможность для осуществления абонентом указанных действий; ИП <...>. оказывает услуги Центра обработки вызовов.

Также ИП <...>. подтверждает установление с 28.12.2022 запрета на вызовы на абонентский номер заявителя путем занесения указанного абонентского номера в стоп-лист.

Определением от 06.03.2023 № 02-09/1523 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен <...>, срок рассмотрения дела № 011/05/18-101/2023 продлен до 06.05.2023, рассмотрение дела отложено на 06.04.2023.

Указанным определением у <...> запрошены необходимые для рассмотрения дела документы и письменная информация.

Из письменных пояснений, представленных <...> в материалы рекламного дела

письмом от 11.04.2023 (вх. № 1782э от 11.04.2023), следует, что рассматриваемый телефонный звонок был совершен заявителю <...> в целях уведомления абонента о доступной для него возможности; <...> самостоятельно определил содержание сообщения.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...>

Как указывает <...>, информация о номере заявителя была включена в базу телефонных номеров, приобретенную <...> на сайте <https://export-base.ru/>, где было указано, что база собрана из открытых источников с соблюдением всех необходимых норм по сбору и хранению информации. В связи с чем, <...> полагает, что процедура получения согласия на осуществление звонков была им соблюдена.

Комиссия отклоняет указанный довод <...> в связи с тем, что получение указанным образом абонентского номера не является доказательством наличия надлежащего согласия абонента, поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Доказательств того, что <...> было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1 и ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя рассматриваемой рекламы – <...>.

Обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии им всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, <...> нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1 и ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.

Поскольку в действиях ИП <...> вины в нарушении законодательства о рекламе Комиссией не установлено, производство по делу № 011/05/18-101/2023 в отношении ИП <...> подлежит прекращению.

В контексте Закона о рекламе «распространение» не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя; местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама.

Из материалов рекламного дела усматривается, что абонентский номер заявителя входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи на территории Республики Коми. Заявитель проживает в Республике Коми.

Следовательно, субъектом Российской Федерации, на территории которого была распространена (доведена до потребителя) реклама, является Республика Коми.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 – 47, 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу кредитной карты Газпромбанка, распространенную 07.12.2022 в 11 часов 13 минут на абонентский номер заявителя +<...> с абонентского номера <...>, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1 и ч. 3 ст. 28 Закона о рекламе.
2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Производство по делу 011/05/18-101/2023 в отношении ИП <...> прекратить.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 05 мая 2023 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

2023-245